ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-05-15 об административном правонарушении

15.05.2015г.

г.Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №АР-05-15 возбужденного в отношении гражданина <...>,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя б/н от 16.04.2014 (вх.№6159 от 16.04.2014) (срок рассмотрения обращения продлён), по вопросу распространения рекламы, приходящей на номер телефона <...>, посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

"Удвоим заказ от 900р. Доставка Галерея Суши 8(347)2628282 sushi-gallery.ru" от Sushi _Gal, СМС-центр +79037011111 Дата и время: 16.04.2014 14:07,

рекламораспространитель – ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8). Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В данном случае, согласно информации, представленной заявителем, обладатель номера 8-905-004-21-80, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

08.07.2014г. представитель ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> на рассмотрение дела №Р-237-14 не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией принято решение продлить срок рассмотрения дела №Р-237-14 и отложить его рассмотрение на 08.08.2014г.

08.08.2014г. представитель ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> на рассмотрение дела №Р-237-14 не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

27.08.2014г. представитель ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> на рассмотрение дела №Р-237-14 не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией установлено, что юридический адрес ООО «СМС-центр» - 115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8.

02.09.2014г. от ООО «СМС-центр» поступило объяснение (вх.№14377 от 02.09.2014г.) согласно которому, указанное смс-сообщение через сервис SMSC.RU не отправлялось. ООО «СМС-центр» не является рекламодателем и рекламораспространителем и не имеет никакого отношения к данному смс-сообщению. В связи с поступившей жалобой, номер абонента +79050042180 с 01.07.2014г. был заблокирован от массовых рассылок.

Также были предоставлены документы (вх.№14377 от 02.09.2014г.): Устав ООО «СМС-центр», свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 77 №015976755, свидетельство о постановке на учет серии 77 № 15976756, выписка из ЕГРЮЛ по состоянию на 03.08.2014г.

08.09.2014г. представитель ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> на рассмотрение дела №Р-237-14 не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении ООО «СМС-центр» (115682, г.Москва, проезд Рощинский 2-ой, д.8) и гр. <...> о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Конверт, направленный в адрес гр. <...> об отложении рассмотрения дела (исх. 6/11474 от 08.08.2014г.) вернулся с пометкой «Адресат по указанному адресу не проживает».

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение о приостановлении производства по делу до установления местонахождения гр. <...> .

Комиссия приняла решение направить в Управление Федеральной миграционной службы по Новосибирской области (630015, г.Новосибирск, Пр. Дзержинского, д. 12/2) запрос об установлении местонахождения гр. <...>

01.12.2014г. поступил ответ на запрос от Управления Федеральной миграционной службы по Новосибирской области (630015, г.Новосибирск, Пр. Дзержинского, д. 12/2) (вх. № 16052 от 01.12.2014г.), согласно которому гр. <...> зарегистрирован по адресу <...>

31.12.2014г. в связи с получением ответа на запрос от Управления Федеральной миграционной службы по Новосибирской области (вх. № 16052 от 01.12.2014г.), принято решение о возобновлении производства по делу, так как основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

03.02.2015г. представитель ООО «СМС-центр» и гр. <...> на рассмотрение дела не явились. Почтовые уведомления о надлежащем извещении в управление не поступали.

Анализ материалов дела №Р-237-14 показал, что согласно имеющейся в деле информации от ОАО «Мегафон» (вх.№8184 от 21.05.2014г.), абонентский номер <...> подключен в рамках заключенного договора на оказание услуг связи №943114496805528696693729 8 от 05.12.2013г. -гр. <...>, прилагается договор №943114496805528696693729 8 от 05.12.2013г., также согласно информации от ООО «СМС-центр» (вх.№14377 от 02.09.2014г.) указанное смс-сообщение через сервис SMSC.RU не отправлялось. ООО «СМС-центр» не является рекламодателем и рекламораспространителем и не имеет никакого отношения к данному смс-сообщению. В связи с поступившей жалобой, номер абонента +79050042180 с 01.07.2014г. был заблокирован от массовых рассылок.

Также были предоставлены документы (вх.№14377 от 02.09.2014г.): Устав ООО «СМС-центр», свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 77 №015976755, свидетельство о постановке на учет серии

77 № 15976756, выписка из ЕГРЮЛ по состоянию на 03.08.2014г.

В ходе рассмотрения дела №Р-237-14 гр. <...> не представлены письменные доказательства (документы), свидетельствующие о наличии согласия абонента 8-905-004-21-80 на номер которого поступала реклама путем смс-сообщения от гр. <...>

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что реклама, приходящая на номер телефона 8-905-004-21-80 посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "Удвоим заказ от 900р. Доставка Галерея Суши 8(347)2628282 sushi-gallery.ru" от Sushi _Gal, СМС-центр +79037011111 Дата и время: 16.04.2014 14:07, рекламораспространитель - гр. <...> нарушает часть 1 статьи 18 Федерального закона "О рекламе" в части того, 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В данном случае, согласно представленной информации, обладатель номера 8-905-004-21-80, согласия на получение рекламных сообщений не давал.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 03.02.2015г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, вынесено определение о возбуждении дела (исх.№6/1017 от 03.02.2015) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, назначено время и дата 02 марта 2015г. в 14 часов 00 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

02.03.2015г. гр. <...> не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в управление не поступало.

03.04.2015г. гр. <...> не явился. Телеграмма, направленная в адрес гр. <...> вернулась с пометкой «Не доставлена. Адресат по указанному адресу не проживает». Был составлен протокол №АР-05-15 (исх.№6/4007 от 03.04.2015г.), назначена дата рассмотрения дела 15.04.2015г в 12 часов 00 минут.

15.04.2015г. гр. <...>. не явился. Телеграмма, направленная в адрес гр. <...> вернулась с пометкой «Не доставлена. Адресат по указанному адресу не проживает».

06.05.2015г. гр. <...> не явился. Назначена новая дата рассмотрения.

15.05.2015г. гр. <...> не явился. Назначена новая дата рассмотрения. Телеграмма, направленная в адрес гр. <...> вернулась с пометкой «не доставлена, адресат по указанному адресу не проживает».

Событие вменяемого гражданину <...> административного правонарушения выражается в распространении рекламы, приходящей на номер телефона 8-905-004-21-80 посредством смс-сообщения рекламного характера следующего содержания:

- "Удвоим заказ от 900р. Доставка Галерея Суши 8(347)2628282 sushi-gallery.ru" от Sushi _Gal, СМС-центр +79037011111 Дата и время: 16.04.2014 14:07, рекламораспространитель - гр. <...>

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – <...>

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У гражданина <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Дата и время совершения административного правонарушения - 16.04.2014г. в 14:07.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-05-15, в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, учитывается тот факт, что лицо, привлекаемое к административной ответственности гр. Будза В.Ю. ранее не привлекался к административной ответственности, отягчающих обстоятельств не выявлено.

В соответствии частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношением заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать виновным гражданина <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере двух тысяч рублей (2 000 рублей).

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г.Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКТМО 80701000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

161. 1 16 26000 01 6000 140).

Согласно пункта 1 статьи 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>