

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 13

о назначении административного наказания по делу № 12-АД(Р)01-15 об административном правонарушении

03 февраля 2015 г.

г. Барнаул

Я, П<...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №12-АД(Р)01-15, возбужденного в отношении гражданина К<...> по факту нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в распространении посредством смс-сообщения на абонентский номер заявителя <...> рекламы «Закажи большой пицце-сет «Папа Джонс» по тел <...>. Две самых больших пиццы, 35см=2100 граммов за 990 рублей. Пароль: Папа Может!», в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу – К<...>

УСТАНОВИЛ:

в соответствии с п.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. К<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился.

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие К<...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении №11 от 20.01.2015 г. в действиях К<...> допущено нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выражается в следующем: 23 июня 2014 года в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление жителя города Барнаула о получении на номер <...> (сотовый оператор ОАО «МТС») рекламной информации следующего содержания: «Закажи большой пицце-сет «Папа Джонс» по тел <...>. Две самых больших пиццы, 35см=2100 граммов за 990 рублей. Пароль: Папа Может!» (21.06.2014г. 11:33 мск). Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это 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. Распространяемая посредством смс-сообщений реклама пиццерии «Папа

Джонс», соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно статье 18 настоящего Федерального закона, 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.

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством смс-сообщений рассматриваемой рекламы.

ОАО «МТС» на запрос антимонопольного органа пояснило, что рассматриваемое смс-сообщение поступило на сервисную платформу ОАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр Общества на абонентский номер заявителя с короткого сервисного номера, закрепленного за компанией ООО «СМС-центр» в рамках заключенного с ним договора №178345319960 от 22.01.2014г. и дополнительного соглашения к договору от 22.01.2014г.

Согласно пояснениям ООО «СМС-центр», Общество является смс-агрегатором, предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора о сотрудничестве. «Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих исполнителю на праве собственности и позволяющих обрабатывать смс-сообщения: хранить их до момента отправки, доставлять на мобильные терминалы абонентов, получать с мобильных терминалов абонентов, вести учет и статистику по исходящим и входящим смс-сообщениям. Рассматриваемое сообщение было отправлено через доступ по договору №355374 от 30.05.2014г., заключенного с ООО «Инкор Девелопмент». В рамках указанного договора исполнитель (ООО «СМС-центр») оказывает заказчику (ООО «Инкор Девелопмент») следующие услуги: рассылку SMS-сообщений на мобильные терминалы абонентов, прием SMS-сообщений с мобильных терминалов абонентов через сервис SMSC.RU.

ООО «Инкор Девелопмент» представлены документы и пояснения, согласно которым само общество не является рекламодателем смс-сообщений, так как не имеет доступа к функции формирования и отправки смс-сообщений с аккаунтов своих клиентов. Рассматриваемое сообщение отправлено ООО «Мульти-Информ», являющимся клиентом ООО «Инкор Девелопмент» согласно договору №08 от 19.05.2014г., заключенному между ООО «Инкор Девелопмент» (Исполнитель) и ООО «Мульти-Информ» (Заказчик).

ООО «Мульти-Информ» сообщило, что на веб-сайте <http://sms2.multi-inform.ru> зарегистрировал свой аккаунт гражданин К<...> с именем пользователя ParaJohns и адресом электронной почты <...>, от имени которого было направлено указанное смс-сообщение на номер абонента <...>. Кроме того, гражданином К<...> также были направлены по электронной почте реквизиты ЗАО «Пи Джей Барнаул. УСПЕХ 55» для заключения договора с ООО «Мульти-Информ». При регистрации аккаунта на сайте <http://sms2.multi-inform.ru> обязательным условием является

безоговорочное согласие со всеми условиями договора-оферты. По указанному договору ООО «Мульти-Информ» является Исполнителем, соответственно в данном случае Заказчиком является гр. К<...>. Согласно п.2.4.3 договора Заказчик обязан получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений, согласие на получение SMS-сообщений. Согласие абонента на получение рассматриваемого сообщения в антимонопольный орган не представлено.

Таким образом, сообщение «Закази большой пицце-сет «Папа Джонс» по тел <...>. Две самых больших пиццы, 35см=2100 граммов за 990 рублей. Пароль: Папа Может!», направленно на абонентский номер заявителя гр. К<...> с использованием программного приложения ООО «Мульти-Информ» с нарушением ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Рекламодателем рассматриваемого рекламного смс-сообщения является гр. К<...>.

20.11.2014 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе реклама, распространенная гр. К<...>, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Гр. К<...> признан нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Материалами дела установлено, что нарушение законодательства о рекламе произошло по причине ненадлежащего исполнения гражданином К<...> условий договора-оферты, заключенного с ООО «Мульти-Информ», согласно которому К<...> обязан получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений, согласие на получение SMS-сообщений..

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях (далее – КоАП РФ), в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

К<...> объективно имел возможность по недопущению нарушения требований Федерального закона «О рекламе», однако, им не были приняты все возможные меры по соблюдению требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рассматриваемой рекламы, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Доказательства, подтверждающие отсутствие у К<...> реальной возможности соблюдать требования действующего законодательства о рекламе с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют. Следовательно, в действиях К<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, состоит в нарушении К<...> законодательства о рекламе, которое выразилось в распространении ненадлежащей рекламы, не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Непринятие К<...> должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Факт совершения административного правонарушения К<...> подтверждается протоколом по делу №12-АД(Р)01-15 об административном правонарушении от 20.01.2015г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения К<...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При принятии решения о виде и размере административного наказания, учитываются характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать гражданина К<...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 2 000 (две тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии с ч. 9 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Р/с 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК Банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222401001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 26 00001 6000 140

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (3852) 24-68-81 или по электронной почте to22@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 60 дней со 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, составляет протокол 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.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, 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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со ст.ст. 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Дата выдачи постановления 03 февраля 2015 г.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

П<...>