

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 94-14.3ч.1/15

об административном правонарушении

13 января 2016 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 94-14.3ч.1/15, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Премиум» (ОГРН 1104218002063, ИНН 4218108257, КПП 421801001, зарегистрированное 17.12.2010 межрайонной ИФНС № 4 по Кемеровской области по адресу: 614054, г. Новокузнецк, ул. Новоселов, д. 65-1) по факту распространения рекламы посредством сети электросвязи без предварительного согласия абонента <...>, с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие представителя ООО «Премиум»,

в присутствии специалиста - эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

10 февраля 2015 года на телефонный номер физического лица поступило СМС-сообщение с рекламой: «Нужны финансы? Звони – не тяни! <...> ООО Домашние деньги» от отправителя <...> без предварительного согласия абонента.

Информация, поступившая 10 февраля 2015 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к финансовым услугам, их продвижение на рынке.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 2.4.6 договора от 02.09.2014 № 37, заключенного между ООО «Моби Сервис» и ООО «Премиум», ООО «Премиум» взяло на себя обязательство получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений.

Помимо обязательства по получению предварительного согласия абонента, ООО «Премиум» в силу пункта 2.4.5 договора от 02.09.2014 № 37 обязуется предоставлять абонентам полную и достоверную информацию о стоимости, порядке и способах получения сообщений, а также иную информацию, предусмотренную применимым законодательством, в том числе информацию о способе отказа от полученных сообщений.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодателем - лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Направление рекламы, содержащей сведения о финансовой услуге, согласно договору от 02.09.2014 № 37 осуществляет ООО «Премиум», являющееся рекламодателем указанной рекламной рассылки.

Сведений (документов) о том, что непосредственно перед направлением рекламного сообщения ООО «Премиум» получено согласие абонента телефонного номера <...> на рассылку СМС-сообщений при рассмотрении дела не представлено.

Из анализа норм Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента, а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

ООО «Премиум» не приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщения с рекламой: «Нужны финансы? Звони – не тяни! <...> ООО Домашние деньги» от отправителя <...> на номер абонента <...>.

Таким образом, с учетом того, что нормы законодательства Российской Федерации о рекламе предполагают направление рекламы посредством использования сетей электросвязи только с предварительного согласия абонента, ООО «Премиум», являясь заказчиком рассылки рекламного СМС-сообщения на основании договора от 02.09.2014 № 37, могло принять все возможные меры по установлению принадлежности телефонного номера <...> конкретному лицу, а также по получению предварительного согласия данного абонента на распространение ему рекламы. Такие меры ООО «Премиум» не приняты, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно заявителю (абоненту телефонного номера <...>) поступило СМС-сообщение с рекламой: «Нужны финансы? Звони – не тяни! <...> ООО Домашние деньги» без его предварительного согласия.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30 сентября 2015 года.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении

которых установлена его вина.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу пункта 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, 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 (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела установлено, что ООО «Премииум» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело возможность выполнить мероприятия по получению предварительного согласия абонента на рассылку СМС-сообщений с рекламой от отправителя <...>, однако обществом не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ООО «Премииум» вины в совершении вменяемого обществу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

10 февраля 2015 года заявителю на его абонентский номер <...> поступило СМС-сообщение рекламного характера от отправителя <...> без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности рекламораспространителя данной рекламы, ООО «Премииум», истекает 10 февраля 2016 года.

Распространение ООО «Премииум» СМС-сообщения с рекламой: «Нужны финансы? Звони – не тяни! <...> ООО Домашние деньги» без предварительного согласия абонента, противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «Премиум» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Премиум» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Премиум» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Премиум» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Премиум» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

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

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, должностное лицо, рассматривающее дело об административных правонарушениях может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3.3. статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение ООО «Премиум» к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, а также при условии однократного направления ненадлежащей рекламы абоненту, обществу может быть назначено наказание менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере пятидесяти тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Премиум» (ОГРН 1104218002063, ИНН 4218108257, КПП 421801001, зарегистрированное 17.12.2010 межрайонной ИФНС № 4 по Кемеровской области по адресу: 614054, г. Новокузнецк, ул. Новоселов, д. 65-1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Премиум» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.**

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

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 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 настоящего Кодекса, 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 составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.

Постановление объявлено 13 января 2016 года в отсутствие представителя ООО «Премимум».