

Исходящий № 3437/03 от 24.09.2012

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о наложении штрафа по делу № 11 об административном правонарушении

«20» сентября 2012 года

Великий Новгород

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Виниченко Ольга Сергеевна, рассмотрев протокол и материалы дела № 11 от 28.08.2012 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ястреб» в связи с обнаружением в его действиях нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного пунктом 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП)

УСТАНОВИЛ:

12.04.2012 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица М. (далее – заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении SMS-рекламы услуг такси в сети сотовой связи без согласия абонента на ее получение (далее – Заявление).

Из Заявления следует, 04.04.2012 на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи – открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «Мобильные ТелеСистемы») от абонента Taxi-770000 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Вызывай Такси Нашего Города тел. 77-0000. Каждая 10-ая поездка ПРИЗОВАЯ!». Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

По мнению заявителя, указанные действия по распространению SMS-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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.

04.04.2012 на абонентский номер заявителя в сети оператора услуг связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы» от абонента Taxi-770000 поступило SMS-сообщение, следующего содержания: «Вызывай Такси Нашего Города тел. 77-0000. Каждая 10-ая поездка ПРИЗОВАЯ!», т.е. содержащее рекламу услуг такси.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона 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.

Представленные заявителем документы - регистрационная форма абонента и Правила предоставления услуг сотовой связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (в лице ОАО «Телеком 21») - не содержат предварительного согласия заявителя на получение рекламы посредством сотовой радиотелефонной связи.

Таким образом, указанная реклама услуг такси распространялась посредством использования подвижной радиотелефонной связи с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Согласно информации ОАО «Ростелеком» (исх. № 001-27/4466 от 25.05.2012) абонентом телефонного номера (8162) 770000 является общество с ограниченной ответственностью «Ястреб» (440071, Пензенская обл., г. Пенза, ул. Лядова, д. 64, 3 подъезд, оф. 1).

Следовательно, в данном случае имеются основания полагать, что рекламодателем и рекламораспространителем рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, является ООО «Ястреб».

Учитывая вышеизложенное, в распространенном SMS-сообщении следующего содержания: «Вызывай Такси Нашего Города тел. 77-0000. Каждая 10-ая поездка ПРИЗОВАЯ!» имеется нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе выразившееся в распространении 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе)

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. её рекламораспространителя ООО «Ястреб».

О месте и времени рассмотрения дела ООО «Ястреб» было надлежащим образом извещено. На составлении протокола присутствовал представитель ООО «Ястреб» Капустин Антон Николаевич (доверенность № 5 от 01.02.2012), копии протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 11 были вручены ему лично, также копии были отправлены ООО «Ястреб» на почтовый адрес и получены адресатом 05.09.2012 о чем свидетельствует карточка

уведомления о вручении, поступившая в Новгородское УФАС России. ООО «Ястреб» на рассмотрение дела не явилось. Запрошенные в соответствии с определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении документы не предоставило.

Исследовав материалы дела об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Материалами дела № 11 от 28.08.2012 об административном правонарушении подтверждается факт наличия в рассматриваемой рекламе, рекламодателем которой является ООО «Ястреб», нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. Следовательно, в действиях ООО «Ястреб» по распространению данной ненадлежащей рекламы содержится событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, в соответствии с которой нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП 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 Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

По смыслу этой нормы права юридическое лицо как коллективный субъект располагает соответствующими этому статусу возможностями и способно предпринять иные (более весомые) меры, нежели физическое или должностное лицо, в целях соблюдения требований публичного порядка.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, является общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ООО «Ястреб» имело возможность и должно было изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к осуществлению деятельности рекламодателя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Однако ООО «Ястреб» как рекламораспространитель не проявило должной степени ответственности и осмотрительности, что привело к совершению им действий по распространению рассматриваемой ненадлежащей рекламы, содержащих событие административного правонарушения, предусмотренного

частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Анализ материалов дела позволяет сделать вывод о том, что у ООО «Ястреб» имелась возможность для соблюдения части 1 статьи 18 Закона о рекламе и недопущения распространения ненадлежащей рекламы. При этом объективных обстоятельств, делавших невозможным выполнение ООО «Ястреб» требований Закона о рекламе, не установлено.

Таким образом, установленное нарушение законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы совершено по вине её рекламодателя – ООО «Ястреб». Следовательно, в его действиях имеется состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Место и время совершения административного правонарушения - Великий Новгород, 04.04.2012.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП соответственно.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо заявлений, ходатайств и/или отводов от ООО «Ястреб» не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 4.5, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях рекламораспространителя – Общества с ограниченной ответственностью «Ястреб» – при распространении рекламы по сетям электросвязи посредством использования подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента административное правонарушение, выразившееся в нарушении им законодательства о рекламе (части 1 статьи 18 Закона о рекламе), ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на рекламодателя – ООО «Ястреб» - административный штраф за совершенное правонарушение в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

3. Сумму штрафа ООО «Ястреб» надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 40101810900000010001

Банк: ГРКЦ ГУ Банка России по Новгородской области

Великий Новгород

БИК: 044959001

Кор. счёт: Нет

ОКАТО: 49401000000

Код БК: 16111626000016000140

(Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе)

Руководитель Управления

О.С. Виниченко

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлечённым к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

