

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 01-14.3ч.1/16

об административном правонарушении

25 февраля 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 01-14.3ч.1/16, возбужденного в отношении закрытого акционерного общества «Планета увлечений» (ОГРН 1077761771537, ИНН 7705814643, КПП 771901001, зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 26.10.2007 по адресу: 105554, г. Москва, ул. 11-я Парковая, д. 9/35) 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 присутствии представителя ЗАО «Планета увлечений» по доверенности от 19.02.2016 года,

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

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

14 апреля 2015 года на телефонный номер физического лица поступило СМС-сообщение с рекламой: «Во всех Хобби-гипермаркетах Леонардо праздник-день рождения Леонардо да Винчи! Только 15 апреля спец. предложение для всех покупателей - скидка 15%. Приходите! Подробности акции на Leonardo.ru» от отправителя под буквенным обозначением «Leonardo» без предварительного согласия абонента.

Информация, поступившая 14 апреля 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 услугам Хобби-гипермаркетов, их продвижению 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 договору оказания услуг от 01.07.2015 № 57009-5 и дополнительному соглашению от 01.07.2015 № 1, заключенного между ООО «РЕДСМС» и ЗАО «Планета Увлечений», ЗАО «Планета Увлечений» взяло на себя обязательство предварительно получить от подписчика, на мобильный терминал которого планируется отправка сообщений, письменное согласие на получение таких сообщений.

Согласно пункту 3.4.2 дополнительного соглашения от 01.07.2015 № 1 ЗАО «Планета Увлечений» любым доступным способом доводит до сведения получателя СМС-сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от дальнейшего получения указанных сообщений.

Из содержания пункта 2.1 указанного дополнительного соглашения следует, ЗАО «Планета Увлечений» может самостоятельно отправлять подписчику СМС-сообщения.

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

Направление рекламы, содержащей сведения об акциях Хобби-маркета, согласно договору оказания услуг от 01.07.2015 № 57009-5 осуществляет ЗАО «Планета Увлечений», являющееся рекламодателем указанной рекламной рассылки.

ЗАО «Планета Увлечений» представило письменные пояснения и материалы, согласно которым <...> заполнила анкету для получения дисконтной карты и в поле мобильный телефон указала номер <...>, у компании не было оснований усомниться в достоверности предоставляемых клиентом персональных сведений.

Анализ представленных ЗАО «Планета Увлечений» материалов показал, что <...> дала согласие на осуществление обработки персональных данных, подписав анкету для получения дисконтной карты, в которой указала номер <...>, из контекста указанной анкеты не следует, что подписант согласен на рассылку ему сообщений рекламного характера.

В материалы дела заявителем представлен договор о предоставлении услуг связи МТС от 18.03.2013, согласно которому <...> выделен номер в сети оператора связи «МТС». Также в материалы дела представлены письменные пояснения оператора связи «МТС», согласно которым <...> не является абонентом номера <...>, указанный абонентский номер выделен <...>.

Из представленных материалов следует, что ЗАО «Планета Увлечений» не доказало того, что получатель СМС-сообщения осведомлен о возможности и способе отказа от рассылки сообщений, иных доказательств, подтверждающих направление спорного СМС-сообщения с согласия абонента <...>.

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.

ЗАО «Планета Увлечений» не приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщения с рекламой: «Во всех Хобби-гипермаркетах Леонардо праздник-день рождения Леонардо да Винчи! Только 15 апреля спец. предложение для всех покупателей - скидка 15%. Приходите! Подробности акции на Leonardo.ru» от отправителя под буквенным обозначением «Leonardo» 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, ЗАО «Планета Увлечений», являясь заказчиком рассылки рекламного СМС-сообщения на основании договора оказания услуг от 01.07.2015 № 57009-5, могло принять все возможные меры по установлению принадлежности телефонного номера <...> конкретному лицу, а также по получению надлежащего предварительного согласия данного абонента на распространение ему рекламы. Такие меры ЗАО «Планета Увлечений» 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: «Во всех Хобби-гипермаркетах Леонардо праздник-день рождения Леонардо да Винчи! Только 15 апреля спец. предложение для всех покупателей - скидка 15%. Приходите! Подробности акции на Leonardo.ru» 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 25 ноября 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 ЗАО «Планета Увлечений» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело возможность выполнить мероприятия по получению надлежащего предварительного согласия абонента на рассылку СМС-сообщений с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Leonardo», однако обществом не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ЗАО «Планета Увлечений» 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).

14 апреля 2015 года заявителю на его телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Leonardo» без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы, 14 апреля 2015 года заявителю на его телефонный номер <...> поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя под буквенным обозначением «Leonardo» без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы, ЗАО «Планета Увлечений», истекает 14 апреля 2016 года.

Распространение ЗАО «Планета Увлечений» СМС-сообщения с рекламой: «Во всех Хобби-гипермаркетах Леонардо праздник-день рождения Леонардо да Винчи! Только 15 апреля спец. предложение для всех покупателей - скидка 15%. Приходите! Подробности акции на Leonardo.ru» 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 ЗАО «Планета Увлечений» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ЗАО «Планета Увлечений» 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 ЗАО «Планета Увлечений» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ЗАО «Планета Увлечений» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ЗАО «Планета Увлечений» 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.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение ЗАО «Планета Увлечений» к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, пояснения представителя общества о принятии мер по идентификации абонентов при направлении им рекламы посредством сетей электросвязи, а также при условии однократного направления ненадлежащей рекламы абоненту, обществу может быть назначено минимальное наказание, предусмотренного санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере ста тысяч рублей.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать закрытое акционерное общество «Планета увлечений» (ОГРН 1077761771537, ИНН 7705814643, КПП 771901001, зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 26.10.2007 по адресу: 105554, г. Москва, ул. 11-я Парковая, д. 9/35) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ЗАО «Планета Увлечений» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **100 000 (ста 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 25 февраля 2016 года в присутствии представителя ЗАО «Планета увлечений» по доверенности от 19.02.2016 года.