

Генеральному директору
ООО «Астей»
Самойлову А.Э.
ул. Тарская, 149, офис 103
г. Омск, 644033
e-mail: dr.sms013@yandex.ru

Директору
ООО «Астей»
Самойлову А.Э.
ул. 10 лет октября, 105-88
г. Омск, 644070
e-mail:
dr.sms013@yandex.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 210-11042-15/8

«11» июня 2015г.

г. Самара

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) Баженов А.Р., рассмотрев

протокол и материалы дела №210-11042-15/8 об административном правонарушении, возбужденном в отношении директора ООО «Астей» Самойлова А.Э. (дата рождения 13.09.1993г., место рождения: г. Омск; адрес регистрации: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д.105, кв.88; место работы: 644033, г. Омск, ул.Тарская, 149, оф.103),

УСТАНОВИЛ:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1083-гр. от 18.11.2014г.) Полякова А.В., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -927-211-89-10 (оператор связи ОАО «МегаФон»), принадлежащий Полякову А.В., 01.10.2014г. в 21:59 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13).

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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. 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.

Как следует из текста заявления Полякова А.В., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, заявителем была приложена копия договора об оказании услуг связи ОАО «МегаФон».

В рамках рассмотрения заявления и дела, Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «Астрахань-GSM» представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно договору №06-02-02/14 от 07.02.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp протоколу. А также абонент ООО «Астей» обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань-GSM» неизвестен.

ООО «Астей» является рекламораспространителем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой смс-сообщения от 01.10.2014г. в 21:59.
2. Копией договора №06-02-02/14 от 07.02.2014г., заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей».
3. Копиями приложений к договору №06-02-02/14 от 07.02.2014г.

4. Копиями Актов сдачи-приемки оказанных услуг.
5. Копиями платежных поручений.
6. Копиями приходных кассовых ордеров.
7. Письменными (вх.№812-з от 11.02.2015г.) пояснениями ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи»), под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела (в том числе на адрес, указанный в выписке ЕГРЮЛ), а также о предоставлении документов, в том числе посредством электронной почты. Однако, представители ООО «Астей» никаких документов в адрес Самарского УФАС России не представили и на рассмотрение дела не явились.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В данной норме под неопределенном кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщение: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), распространенное абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам

рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Закажи смс-рассылки по городу! 1 млн смс=20т.р. и дешевле! www.yandex0.ru» (отправитель – «+7-908-627-02-27», центр службы: +7-902-370-01-13), распространенная ООО «Астей» на телефонный номер <...> -927-211-89-10, принадлежащий Полякову А.В., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.29 - 15.31, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Дата совершения административного правонарушения 01.10.2014г., место совершения - г. Тольятти.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании пункта 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ данное правонарушение было совершено виновно, так как директор ООО «Астей» Самойлов А.Э. имел возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, но

данным лицом не были приняты все зависящие от него меры (форма вины в виде неосторожности).

Директор ООО «Астей» Самойлов А.Э. не представил пояснений, доказательств, свидетельствующих, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля. ООО «Астей» Самойлов А.Э. имел возможность для обеспечения исполнения обязанностей, предусмотренных законодательством о получении информации, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Наличие события правонарушения установлено решением комиссии Самарского УФАС России по делу №11042-15/8. Кроме того, прекращение установленного правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта правонарушения, а также о признании его малозначительным, однако свидетельствует о наличии смягчающих обстоятельств (небольшой объем рекламной кампании, лицо привлекается к ответственности впервые, нарушение устранено), что указывает на наличие необходимости применения минимальных санкций.

Назначение административного наказания в виде административного штрафа в размере 4000руб. является наименьшей санкцией, установленной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за допущенное нарушение, определено с учетом всех обстоятельств дела, в том числе и смягчающих.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие директора ООО «Астей» Самойлова А.Э., о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении извещался надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отправке письма с сайта Почта России.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать директора ООО «Астей» Самойлова Александра Эдуардовича (дата рождения 13.09.1993г., место рождения: г. Омск; адрес регистрации: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д.105, кв.88; место работы: 644033, г. Омск, ул.Тарская, 149, оф.103) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Применить к директору ООО «Астей» Самойлова Александра Эдуардовича (дата рождения 13.09.1993г., место рождения: г. Омск; адрес регистрации: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д.105, кв.88; место работы: 644033, г. Омск, ул.Тарская, 149, оф.103) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей за нарушение законодательства о рекламе.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 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 об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение законодательства РФ о рекламе, зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 16111626000016000140

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Счет: 40101810200000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Самарской области

БИК 043601001

ОКТМО 36701000

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение ФЗ «О рекламе» согласно постановлению Самарского УФАС России от 11.06.2015г. по делу №210-11042-15/8.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Кроме того, орган, вынесший постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

