

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 420/04
о назначении административного наказания по делу № 420/04 об административном правонарушении

19 апреля 2011 г.
г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Ростовского УФАС России Коренченко Константин Анатольевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 420/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Компьютериум» (адрес места нахождения: ул. Тургеневская, 43/44, г. Ростов-на-Дону, 344007; ИНН 6164091015), в отсутствие – законного представителя ООО «Компьютериум», извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом; в присутствии представителя ООО «Компьютериум» по доверенности №30 от 11.03.11г.

УСТАНОВИЛ:

17.01.2011г. в Ростовское УФАС России поступило заявление гражданина, в котором сообщается о фактах неоднократного поступления на его телефонный номер сотовой связи рекламных сообщений в виде SMS без его на то согласия, содержащих следующие сведения: «Дарим до 5000 рублей при покупке компьютера или ноутбука! www.solwin.ru» (представлены распечатки текста рекламного SMS-сообщения и детализации счетов от 01.12.2010г. и от 05.01.2011г.).

Установлено, что под брендом «SOLWIN» деятельность в г. Ростове-на-Дону, в том числе в торговых салонах по ул. Седова, 5 и пр. Нагибина, 35А, осуществляет ООО «Компьютериум».

Согласно ч.1 ст.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 реклам 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 заявления, после получения первого рекламного сообщения 01.12.2010г. заявитель обратился в компанию «SOLWIN» по телефону с просьбой исключить его номер телефона из списка рассылки SMS-сообщений. Однако, несмотря на его просьбу, 05.01.2011г. на его номер телефона вновь поступило рекламное сообщение того же содержания. Представлены детализации счетов за 01.12.2010г. и за 05.01.2011г., подтверждающие факт входящих SMS-сообщений в указанные дни от отправителя – «SOLWIN».

Заявитель также отметил, что с компанией «SOLWIN» никогда не имел никаких отношений, не приобретал компьютерные комплектующие, не пользовался услугами их сервисного центра, а также никогда не был в салонах компании «SOLWIN» и никогда не заполнял никаких анкет и иных документов.

Из содержания вышеуказанной рекламы следует, что в ней сообщается о мероприятии, условием участия в котором является приобретение определенного товара.

В соответствии со ст.9 ФЗ «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Вместе с тем, в рассматриваемом рекламном SMS-сообщении отсутствуют сведения о сроках проведения предлагаемого в нем стимулирующего мероприятия.

25.02.2011г. (вх.№2798) ООО «Компьютериум» представило письменное объяснение, в котором подтверждается факт обращения 01.12.2010г. Заявителя по телефону в компанию «SOLWIN» с просьбой исключить его номер телефона из списка рассылки SMS-сообщений. Указывается также следующее обстоятельство: «Так как список клиентов очень велик, возможно произошел сбой базы в связи с чем произошла ошибочная рассылка рекламы на телефон заявителя».

16.03.2011г. решением Комиссии Ростовского УФАС России по делу №120/04, возбужденному в

отношении ООО «Компьютериум» по признакам нарушения законодательства о рекламе, указанная выше реклама была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ст.9, ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Одновременно ООО «Компьютериум» было выдано предписание № №112/04 от 16.03.2011г. о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Компьютериум» исполнило предписание в установленный срок, представив документальные доказательства (вх. № 5301 от 31.03.2011г.).

В соответствии с ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для составления 05.04.2011г. в отношении ООО «Компьютериум» протокола №420/04 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол №420/04 был составлен в отсутствие законного представителя ООО «Компьютериум», извещенного о времени и месте составления протокола надлежащим образом, но в присутствии представителя ООО «Компьютериум» по доверенности.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела №420/04 об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела было назначено на 19.04.2011г. в 9 час.30 мин.

Представитель ООО «Компьютериум» указала, что в настоящее время рассылка указанной рекламы прекращена. Кроме того, Заявителем при оформлении заказа через интернет, были указаны контактные данные и номер телефона, на который в последствии должна была осуществляться рассылка SMS-сообщений, тем самым он дал согласие на получение информации (рекламы). Позже по телефону в компанию «SOLWIN» поступил звонок от гражданина с требованием прекратить рассылку SMS-сообщений на его номер телефона. Однако звонивший не представился, что не позволило его идентифицировать на тот момент с Заявителем по данному делу. Каких-либо заявлений в письменной форме о прекращении рассылки SMS-сообщений от Заявителя не поступало. В данный момент ООО «Компьютериум» прекратило запрос согласия клиентов на получение ими рекламной информации компании «SOLWIN» через интернет, а истребует данное согласие в письменной форме в магазинах при оформлении дисконтных карт.

Согласно ч.ч.6,7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст.9 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодаделец, так и рекламораспространитель; за нарушение ст.18 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

В данном случае в силу п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем указанной выше рекламы является ООО «Компьютериум», как продавец указанных в рекламе товаров.

Кроме того, в силу п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе», ООО «Компьютериум» является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, как лицо, распространившее данную рекламу путем ее рассылки при помощи SMS-сообщений.

Материалы настоящего дела дают основание прийти к следующим выводам.

Вышеуказанная реклама согласно п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования:

а) ст.9 ФЗ «О рекламе», согласно которой в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующих лотерей, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны 1) сроки проведения такого мероприятия; 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения;

б) ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В силу ч.1 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с п. 2 ст. 2.1 КоАП РФ 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.

Анализ материалов, имеющихся в деле, позволяет сделать вывод о том, что ООО «Компьютериум» имело возможность для исполнения требований, предусмотренных ст.9, ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие не возможным выполнение указанных требований, отсутствовали.

Согласно ч.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

ООО «Компьютериум» устранило нарушение до рассмотрения настоящего дела; нарушение допущено впервые, что может быть в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ отнесено к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ООО «Компьютериум» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере **100 000 (Сто тысяч)** рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ростовской области, г. Ростов-на-Дону; БИК 046015001.

Получатель: ИНН 6163030500 Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России).

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе. Постановление Ростовского УФАС России № 420/04 от 19.04.2011г.».

Код сбора: 161 1 16 26000 01 0000 140; ОКАТО 60401000000; КПП 616301001.

В соответствии с п.3 ст.30.1, п.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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 (ч.1 ст.31.1 КоАП РФ).

Согласно п.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным 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 ст.31.5. КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст.32.2. КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, согласно которой неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти К.А. Коренченко

