Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 011/04/14.3-368/2019

23 августа 2019 года № 03-06/6406

г. Сыктывкар

АО «ТК «Центр»

Волгоградский пр-кт,

д. 43, корп. 3, этаж 10,

пом. XXV, ком. 13Б,

г. Москва, 109316

info@stoloto.ru

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 08.07.2019 и материалы дела № 011/04/14.3-368/2019 о совершении акционерным обществом «Технологическая Компания «Центр», адрес места нахождения: 109316, г. Москва, пр-кт Волгоградский, д. 43, корп. 3, этаж 10, пом. XXV, ком. 13Б, зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 18.05.2012, ОГРН 1127746385095, ИНН 7715918994, КПП 772201001 (далее - АО «ТК «ЦЕНТР») административного правонарушения, ответственность за которое

предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 08.07.2019, составленным в отсутствие законного представителя АО «ТК «ЦЕНТР», надлежащим образом извещенного о времени и месте его составления.

По делу № 011/04/14.3-368/2019 <...>, зарегистрированный по адресу: <...>, признан потерпевшим.

Протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие потерпевшего <...>, надлежащим образом извещённого о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Определением Коми УФАС России № 03-06/5107 от 08.07.2019 рассмотрение дела № 011/04/14.3-368/2019 назначено на 23.07.2018. Определением Коми УФАС России № 03-06/5529 от 23.07.2019 срок рассмотрения дела № 011/04/14.3-368/2019 продлен до 23.08.2019, рассмотрение дела отложено на 23.08.2019.

Административное дело рассмотрено 23.08.2019 в отсутствие законного представителя АО «ТК «ЦЕНТР», надлежащим образом извещенного о времени и месте его рассмотрения, что подтверждается сведениями сервиса «Отслеживание почтовых отправлений» официального сайта Почты России.

Административное дело рассмотрено 23.08.2019 в отсутствие потерпевшего <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается письмом <...> от 25.07.2019 (вх. № 3108-э, вх. № 3113-э от 25.07.2019), которым он просил рассмотреть дело № 011/04/14.3-368/2019 в свое отсутствие.

Письмом № 14-020007/19 от 16.07.2019 (вх. № 2968-э от 18.07.2019, вх. № 3748 от 22.07.2019) АО «ТК «ЦЕНТР» направило ходатайство об учете смягчающих обстоятельств при рассмотрении дела № 011/04/14.3-368/2019.

Определением Коми УФАС России от 23.08.2019 в удовлетворении указанного ходатайства, заявленного АО «ТК «ЦЕНТР», частично отказано.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение <...> от 14.12.2018 (вх. № 4601-э от 17.12.2018) о распространении 14.12.2018 в 18 часов 43 минуты на его

абонентский номер <...> с абонентского номера с буквенным обозначением «Stoloto» SMS-сообщения следующего содержания: «МИЛЛИАРД выиграет один или разделят несколько. Покупайте билеты!» (далее - рассматриваемая реклама).

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № Р 03-02/19 в отношении АО «Загрузка» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/871 от 08.02.2019.

Из материалов дела № Р 03-02/19 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в виде SMS-сообщения;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - «Stoloto», билетам, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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. 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или

телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

<...> указывает, что согласие на получение рассматриваемой рекламы им не давалось.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В письме ФАС России № АК/16266 от 28.04.2011 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе» разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе. При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. В названном письме также обращено внимание на то, что поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламораспространителем не является.

Как следует из письменных пояснений АО «Загрузка», имеющихся в материалах рекламного дела, рассылка рассматриваемого СМС-сообщения осуществлялась через технические и программные средства АО «Загрузка» по заказу АО «ТК «ЦЕНТР» (ранее – АО «ТД «Столото»). В соответствии с условиями договора № СМС-03/16 от 04.05.2016 (далее - Договор), заключенного между АО «Загрузка» и АО «ТК «ЦЕНТР», АО «ТК «ЦЕНТР» обязуется не инициировать и не осуществлять отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом ответственность за содержание СМС-сообщений в любом случае несет АО «ТК «ЦЕНТР» (пункты 3.1.4, 7.2 Договора). АО «ТК «ЦЕНТР» самостоятельно рассматривает претензии третьих лиц, связанные с инициированной АО «ТК «ЦЕНТР» рассылкой, а также осуществляет предоставление документов, подтверждающих согласие абонентов на получение СМС-сообщений. АО

«Загрузка» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений. АО «Загрузка» выполняет исключительно транспортную функцию.

В соответствии с п. 3.1.3 указанного Договора АО «ТК «ЦЕНТР» (ранее – АО «ТД «Столото») обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание СМС-сообщения, получателя, время рассылки. Обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании СМС-сообщений и гарантировать, что СМС-сообщения не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации.

Как следует из письменных пояснений АО «ТК «ЦЕНТР», направленных письмом № 01-137407/19 от 27.03.2019 (вх. № 1678 от 01.04.2019), АО «Загрузка» не представлена информация о получении от АО «ТК «ЦЕНТР» задания на отправку рассматриваемого СМС-сообщения на номер телефона <...>. АО «ТК «ЦЕНТР» также не располагает информацией о направлении задания АО «Загрузка» на отправку указанного рекламного сообщения на номер телефона <...>. Сообщение могло быть отправлено ошибочно. Участником лотереи, указавшим номер телефона <...> (далее - Участник), были оформлены следующие билеты: № 55140 лотереи «Жилищная лотерея» на тираж № 209 (23.11.2016 в 17 часов 13 минут 03 секунды); № 15225 лотереи «Золотая подкова» на тираж № 65 (23.11.2016 в 17 часов 14 минут 41 секунда). Соответствующие данные отражены в базе данных о лотереях. Оформляя билеты, Участник получил, в том числе, лотерейные купоны, в которых было указано следующее: «Предоставляя данные о номере своего телефона и (или) электронной почты, вы даете согласие на обработку своих персональных данных и получение писем и СМС-сообщений от оператора лотереи и (или) уполномоченных им лиц (сообщений, содержащих секретный код, рекламных сообщений и т.д.)». Таким образом, 23.11.2016 Участник дал согласие на получение на свой абонентский номер рекламных СМС-сообщений, в том числе, на получение рассматриваемого СМС-сообщения. В качестве доказательства АО «ТК «ЦЕНТР» предоставлена информация, отраженная в «корпоративном хранилище данных» лотерей об участнике с номером телефона <...>, подтверждающую согласие на получение на указанный абонентский номер рекламных СМС-сообщений.

Как следует из письменных пояснений АО «ТК «ЦЕНТР», направленных письмом № 14-007307/19 от 25.04.2019 (вх. № 2432 от 07.05.2019), право участника на отказ от получения рекламной рассылки презюмируется. Общество своими действиями не ограничивало участника в праве на отказ от получения рекламной рассылки, в связи с чем Общество не обязано документально подтверждать возможность такого отказа. Участник в любой момент имел возможность отказаться от получения рекламной рассылки, в том числе в момент оформления лотерейных билетов путем сообщения об отказе при приобретении лотерейных билетов. В любом случае от рассылки можно

отказаться посредством звонка в колл-центр Общества или направления соответствующего заявления в Общество. После уведомления Общества об отказе от рекламной рассылки, телефонный номер вносится в «черный список» (BLACKLIST). В настоящий момент указанный телефонный номер не включен в «черный список» (то есть список, в который входят Участники, отказавшиеся от получения СМС-сообщений), так как от Участника не поступало в Общество обращение об отказе от получения рекламных СМС-сообщений. Доказательством оформления лотерейных билетов является учет указанных лотерейных билетов Операторами лотерей в розыгрышах соответствующих лотерей. Лотерейные билеты были оформлены в отделении ФГУП «Почта России» по адресу: 167003, Республика Коми, г. Сыктывкар, Сысольское шоссе, д. 17/1. Обязательное указание фамилии, имени, отчества участника при оформлении лотерейных билетов законодательством не предусмотрено. Идентификация участника происходит, в том числе посредством номера телефона, указанного участником (подразумевается, что номер телефона оформлен на участника). При указанном способе оформления лотерейных билетов (посредством купонов), если лотерейный билет по результатам розыгрыша является выигрышным, то на указанный участником телефонный номер будет направлено сообщение с кодом выигрыша. Без наличия кода выигрыша у участника выплата выигрыша невозможна.

Согласно вышеуказанным письменным пояснениям АО «ТК «ЦЕНТР», положение о работе с «корпоративным хранилищем данных» лотерей в Обществе не утверждалось. База данных (информация о дате, времени, месте продажи; реквизитах лотерейного билета – стоимости, лотерейной комбинации и т.д.; информации об участнике (при ее предоставлении) – номере телефона участника, электронном адресе, согласии на рассылку и т.д.) формируется, в том числе на основе сведений, поступающих от распространителей посредством лотерейного оборудования (с присвоенным ID), которое предоставляется Обществом.

Из представленных АО «Загрузка», АО «ТК «ЦЕНТР» документов и письменных пояснений следует, что АО «Загрузка» не является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Комиссией Коми УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является АО «ТК «ЦЕНТР».

Согласно письменным пояснениям <...>, представленным в материалы рекламного дела, <...> не приобретал лотерейные билеты, указанные в пояснениях АО «ТК «ЦЕНТР» и, соответственно, не давал согласия на получение от указанного лица рекламных сообщений. <...> неизвестно, кто, когда и при каких обстоятельствах передавал АО «ТК «ЦЕНТР» его номер телефона. Заявитель указывает на то, что утверждение АО «ТК «ЦЕНТР» о том,

что лица, приобретающие лотерейные билеты, автоматически дают согласие на получение рекламных СМС-сообщений, не может расцениваться как надлежащая дача такого согласия, поскольку возможность отказа от получения рекламных сообщений отсутствует. Заявитель указывает, что доводы АО «ТК «ЦЕНТР» о правомерности направления в его адрес рекламных сообщений не могут быть приняты.

Комиссия рассмотрела вышеуказанные объяснения <...> и АО «ТК «ЦЕНТР», изучила представленные в материалы дела образцы лотерейных билетов, информацию из Корпоративного хранилища данных об Участниках лотерей, и установила следующее.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Таким образом, по смыслу приведенного положения, в целях соблюдения требований действующего законодательства на рекламораспространителя возложена безусловная ответственность за объективность данных о согласии на получение рекламы, данном непосредственно тем лицом, на чей номер телефона направляется реклама посредством электронной связи.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «О связи» абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Федерального закона № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных» в случаях, предусмотренных федеральным законом, обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных.

Равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе

признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности:

1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;

2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);

3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;

4) цель обработки персональных данных;

5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;

6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;

7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;

8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;

9) подпись субъекта персональных данных.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, а также в целях политической агитации допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, в силу действия правовых принципов и условий обработки

персональных данных, установленных Федеральным законом № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных», при обработке персональных данных должны быть обеспечены точность персональных данных, их достаточность, а в необходимых случаях и актуальность по отношению к целям обработки персональных данных.

Вместе с тем, из содержания вышеуказанных образцов лотерейных билетов, информации из Корпоративного хранилища данных об Участниках лотерей не следует, что <...> было выражено согласие на получение рекламы, они не содержат его волеизъявления на получение рекламы.

Из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), 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.

Вместе с тем, АО «ТК «ЦЕНТР» не представило в материалы рекламного дела доказательств дачи заявителем согласия на получение рассматриваемой рекламы, поскольку в рассматриваемых образцах лотерейных билетов отсутствуют данные о лице, предоставившем согласие на получение рекламы, в информации из Корпоративного хранилища данных об Участниках лотерей имеются данные только об абонентском номере телефона заявителя, кроме того, Корпоративное хранилище данных об Участниках лотерей является базой данных АО «ТК «ЦЕНТР», следовательно, в информацию, содержащуюся в указанной базе данных, могут быть внесены изменения.

Исходя из вышеизложенного, доказательств того, что АО «ТК «ЦЕНТР» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Документов, материалов, указывающих, что АО «ТК «ЦЕНТР» приняты все достаточные меры по соблюдению требований ст. 44.1 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «О связи», ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе при распространении 14.12.2018 в 18 часов 43 минуты на абонентский номер <...> рассматриваемой рекламы, Коми УФАС России при рассмотрении дела не получено, АО «ТК «ЦЕНТР» не представлено.

Таким образом, доказательств того, что АО «ТК «ЦЕНТР» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Из материалов рекламного дела усматривается, что

рекламораспространитель - АО «ТК «ЦЕНТР», на которого в силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонился от обязанности по контролю за соответствием распространяемой посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде СМС-сообщения рекламы Закону о рекламе, что является исключительной зоной ответственности рекламораспространителя.

Согласно п. 2.1 Устава АО «ТК «ЦЕНТР», копия которого имеется в материалах дела, Общество является коммерческой организацией, преследующей в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли.

В соответствии с п. 2.4 Устава для достижения поставленных целей Общество осуществляет следующие виды деятельности, в том числе проведение лотерей; распространение лотерейных билетов (квитанций), в том числе оказание услуг по их распространению; сдача в аренду лотерейного и сопутствующего оборудования; техническое, в том числе профилактическое, обслуживание лотерейного и сопутствующего оборудования; рекламная деятельность.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена АО «ТК «ЦЕНТР» для получения прибыли при осуществлении уставной деятельности, что отвечает целям, обозначенным в Уставе АО «ТК «ЦЕНТР».

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, произошло по вине рекламораспространителя рассматриваемой рекламы - АО «ТК «ЦЕНТР».

Из материалов рекламного дела усматривается, что АО «ТК «ЦЕНТР» не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Таким образом, АО «ТК «ЦЕНТР» нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась 14.12.2018 в 18 часов 43 минуты на территории Республики Коми, г. Сыктывкар.

Решением Комиссии от 22.05.2019 № 03-01/3761 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства

о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

С учетом изложенного, АО «ТК «ЦЕНТР» допустило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 14.12.2018 в 18 часов 43 минуты.

Место совершения административного правонарушения: г. Сыктывкар, Республика Коми.

АО «ТК «ЦЕНТР» письмом № 14-016407/19 от 13.06.2019 (вх. № 3469 от 03.07.2019) представило в материалы административного дела письменные пояснения, согласно которым участником лотереи, указавшим номер телефона <...>, были оформлены следующие билеты: № 55140 лотереи «Жилищная лотерея» на тираж № 209 (23.11.2016 в 17 час. 13 мин. 03 сек.), № 15225 лотереи «Золотая подкова» на тираж № 65 (23.11.2016 в 17 час. 14 мин. 41 сек.); соответствующие данные отражены в базе данных о лотереях; оформляя билеты, участник получил, в том числе, лотерейные купоны, в которых было указано следующее: «Предоставляя данные о номере своего телефона и (или) электронной почты, вы даете согласие на обработку своих персональных данных и получение писем и СМС-сообщений от оператора лотереи и (или) уполномоченных им лиц (сообщений, содержащих секретный код, рекламных сообщений и т.д.».

В связи с чем, АО «ТК «ЦЕНТР» полагает, что участник 23.11.2016 дал согласие на получение на указанный выше телефонный номер рекламных СМС-сообщений (в том числе рассматриваемой рекламы).

Вышеуказанные доводы АО «ТК «ЦЕНТР» были рассмотрены Комиссией в рамках рекламного дела и им была дана соответствующая оценка. Должностное лицо считает указанные доводы АО «ТК «ЦЕНТР» несостоятельными по основаниям, изложенным на стр. 5 - 7 настоящего постановления.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ 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.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что у АО «ТК «ЦЕНТР» имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, однако из имеющихся в рекламном и административном делах материалов не усматривается, что все зависящие от Общества меры к соблюдению требований рекламного законодательства им были приняты.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения АО «ТК «ЦЕНТР» требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии Обществом всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства не усматривается.

Таким образом, вина АО «ТК «ЦЕНТР» в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об

административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения АО «ТК «ЦЕНТР» как исключительный, не установлено, а Обществом таковых не приведено.

Оценив фактические обстоятельства дела, характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о том, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в отсутствии должной предусмотрительности и пренебрежительном отношении АО «ТК «ЦЕНТР» к исполнению своих публично-правовых обязанностей и несоблюдении требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В связи с изложенным, рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным.

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

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность АО «ТК «ЦЕНТР»: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Коми УФАС России;

совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

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

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

АО «ТК «ЦЕНТР» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, следовательно, нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в рассматриваемом случае не могут быть применены.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Штрафная санкция, назначенная АО «ТК «ЦЕНТР» Коми УФАС России, соразмерна правонарушению, имущественное и финансовое положение Общества не тяжёлое, позволяет выплатить назначенный штраф, а само наказание, в то же время, имеет существенный предупреждающий эффект и способствует предотвращению совершения новых аналогичных правонарушений.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного АО «ТК «ЦЕНТР» административного

правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, с учетом финансового и имущественного положения АО «ТК «ЦЕНТР», в соответствии со статьями 4.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Акционерное общество «Технологическая Компания «Центр» (ОГРН 1127746385095, ИНН 7715918994, КПП 772201001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить Акционерному обществу «Технологическая Компания «Центр» (ОГРН 1127746385095, ИНН 7715918994, КПП 772201001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей, что является минимальной санкцией для такого рода нарушений.

Реквизиты для уплаты штрафа:

ГРКЦ НБ Респ. Коми Банка России г. Сыктывкар		БИК Сч. №	048702001
Банк получателя			
ИНН 1101481197	КПП 110101001	Сч. №	40101810000000010004
УФК ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми)			
		Вид оп. 01	Срок плат.
		Наз. пл.	Очер. плат. 3
Получатель		Код	Рез. поле
16111626000016000140 87701000 0		0 0	0 0

ШТРАФ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ №_____ ОТ _____ СОГЛАСНО ПОСТАНОВЛЕНИЮ № _____ ОТ _____

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 или 1.3 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ 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.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

<...>