Генеральному директору
ООО «Юплэй»
Б.И.Н.
ул. Глинки, д....,
г. Стерлитамак,
Республика Башкортостан, 453116

Генеральному директору
ООО «Юплэй»
Б. И.Н.
ул. Линия 5-я, ...,
г. Пермь, 614018

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 502-10136(3)-15/8

31 августа 2015г.

г. Самара

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

протокол и материалы дела № 502-10136(3)-15/8 об административном правонарушении, возбужденного в отношении директора ООО «Юплей» Б. И. Н. (место жительства: 614018, г. Пермь, ул. Линия 5-я, д..., место рождения: г. Пермь, дата рождения: 14.03.1990г., место работы: 453116, г.Стерлитамак, ул. Глинки, д..., ИНН 5906101776),

УСТАНОВИЛ:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1084-гр. от 18.11.2014г.) П.А.В., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -927-211-89-10 (оператор связи ОАО «МегаФон»), принадлежащий П. А.В., 23.09.2014г. в 11:43 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Вклад 11,73%+подарки Телевизоры* в ВОЛГАКРЕДИТБАНК, Тел.: 8-846-276-67-44» (отправитель – «+7-992-210-55-32», центр службы: +7-902-478-00-01).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 П. А.В., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения данного заявления Самарским УФАС России было установлено, что указанное смс-сообщение было отправлено ООО «Армада» (юр. адрес: 614017, г. Пермь, ул. Тургенева, д.12, оф.62; почтовый адрес: 614000, г. Пермь, Комсомольский проспект, 84, ИНН 5906093606), на основании договора об оказании услуг №410-12 от 27.02.2012г., заключенного с ОАО «Ростелеком».

На основании вышеизложенного, в отношении ООО «Армада» было возбуждено дело №10136(3)-15/8 и данное Общество было привлечено к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В рамках рассматриваемого дела №10136(3)-15/8 ООО «Армада» представило письменные пояснения (вх.№1569-з от 13.03.2015г., вх.№1572-з от 13.03.2015г., вх.2197-з от 06.04.2015г.), в которых поясняет, что смс-сообщение рекламного характера было отправлено ООО «Юплей» (453116, г.Стерлитамак, ул. Глинки, д.1, корпус Л, ИНН: 5906101776), что подтверждается договором оказания услуг связи №128/2012 от 01.05.2012г., заключенного между ООО «Армада» (Исполнитель) и ООО «Юплей» (Заказчик).

ООО «Юплей» 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 в виде смс-сообщения от 23.09.2014г. в 11:43 следующего содержания: «Вклад 11,73%+подарки Телевизоры* в ВОЛГАКРЕДИТБАНК, Тел.: 8-846-276-67-44».

2. Копией договора №128/2012 от 01.05.2012г., заключенного между ООО «Армада» (Исполнитель) и ООО «Юплей» (Заказчик).

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). Однако, представители ООО «Юплей» никаких документов в адрес Самарского УФАС России не представили и на рассмотрение дела не явились.

16.04.2015г. Комиссией Самарского УФАС России было принято решение о приостановлении производства по делу №10136(3)-15/8 до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

25.05.2015г. рассмотрев и изучив все материалы дела, Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу о необходимости возобновления производства по делу №10136(3)-15/8.

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.

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: «Вклад 11,73%+подарки Телевизоры* в ВОЛГАКРЕДИТБАНК, Тел.: 8-846-276-67-44», 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: «Вклад 11,73%+подарки Телевизоры* в ВОЛГАКРЕДИТБАНК, Тел.: 8-846-276-67-44», распространенная ООО «Юплей» на телефонный номер «8-927-211-89-10», принадлежащий П. А.В., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России считает необходимым выдать ООО «Юплей» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Местом и временем совершения административного правонарушения считать: 23 сентября 2014г., 11ч 43 мин.

Б. И.Н. (место жительства: 614018, г. Пермь, ул. Линия 5-я, д., место рождения: г. Пермь, дата рождения: 14.03.1990г., место работы: 453116, г. Стерлитамак, ул. Глинки, д. 1, корпус Л, ИНН 5906101776) - является должностным лицом ООО «Юплей» (согласно выписке из ЕГРЮЛ представленной ИФНС по Октябрьскому району г. Самары).

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностное лицо - лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителя и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую ответственность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Б.И.Н. является должностным лицом ООО «Юплей», поскольку наделен

распорядительными полномочиями.

За данное административное правонарушение частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Протокол составлен в отсутствие директора ООО «Юплей» Б.И.Н.

Согласно пункту 6 разъяснений Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

В порядке части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие.

В соответствии с абзацем 3 пункта 4 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ», ввиду достаточности и полноты материалов по делу принято решение о возможности составления протокола без участия Б.И.Н.

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 «Юплей» Б. И.Н. 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).

Б.И.Н. не представил пояснений, доказательств, свидетельствующих, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля. Б.И.Н. 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 №10136(3)-15/8.

При определении вида и размера административного наказания, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ учитывается характер совершенного административного

правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие директора ООО «Юплей» Б. И.Н., о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении извещался надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отправке письма с сайта Почта России с атрибутом операции «прибыло в место вручения», «нет адресата».

Отягчающих и смягчающих вину обстоятельств не усматривается, в связи с чем применяется средний размер административного штрафа, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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:

1 Признать директора ООО «Юплей» Б.И. Н.(место жительства: 614018, г. Пермь, ул.Линия 5-я, д..., место рождения: г. Пермь, дата рождения: 14.03.1990г., место работы: 453116, г.Стерлитамак, ул. Глинки, д.1..., ИНН 5906101776) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, без получения согласия абонента.

2. Применить к директору ООО «Юплей» Б. И.Н. (место жительства: 614018, г. Пермь, ул.Линия 5-я, д..., место рождения: г. Пермь, дата рождения: 14.03.1990г., место работы: 453116, г.Стерлитамак, ул. Глинки, д..., ИНН 5906101776) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 12 000 (двенадцать 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 31.08.2015г. по делу №502-10136(3)-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 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления

А.Р. Баженов