

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-107/15

о назначении административного наказания

«07» сентября 2015 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина, рассмотрев протокол № 06-107/15 от 11.08.2015 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Эксперт» (далее – ООО «Эксперт»; ИНН/КПП 7709702475/770901001; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1), по части 6 ст. 19.8 КоАП РФ.

в отсутствии:

- представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении ООО «Эксперт»,

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления физического лица <...> (вх. № 207э., № 208э., № 209э., №210э., №211э, №213э от 20.01.2015 г) по факту нарушения ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») согласно которым на номер заявителя «...» пришли sms-сообщения следующего содержания:

1) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 07.10.2014г., 12:03,

текст: «Пришло «Твое фитнес время» - 22500р на 12 мес! Количество карт ограничено! Т«...»»,

2) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 23.10.2014г., 11:00,

текст: «В X-FIT Неделя лучшей цены! Успевай сейчас! Тел. «...»»,

3) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 28.10.2014г., в 12:03,

текст: «Ужасно выгодные цены на Хэллоуин! 2 карты по цене 1! «...». X-FIT»,

4) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 22.11.2014г.,12:04,

текст: «Новый год на пороге! Пора готовить подарки себе и близким! Фитнес карта от 22500р! Кол-во лимитировано, бронь по т. «...» Ваш X-Fit!»,

5) от: X-FIT,

sms-центр: «...»,

дата и время: 02.12.2014г., 13:26,

текст: «X-Fit: Только сегодня скидка на карту 30% + 90 дней фитнеса в подарок. Успей! Т.3«...»»,

6) от: X-FIT,

sms-центр: м,

дата и время: 07.12.2014г., 12:01,

текст: «X-Fit: Скидки Тают! Только сегодня минус 25%+90 дней фитнеса в подарок! Успей! Т. «...»»,

без получения предварительного согласия с признаками нарушения Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Указанная информация является рекламой в силу п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе».

Согласно данной норме под рекламой понимается 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.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодателем - лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, номер sms-центра «...», через который были отправлены рассматриваемые сообщения, принадлежит ПАО «ВымпелКом» Согласно сведениям, представленным ПАО «ВымпелКом» (вх. № 1622 от 25.02.2015 г.) отправителем (распространителем) указанных смс-сообщений, поступивших на абонентский номер «...» является ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1).

Между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Эксперт» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № 164808835 от 18.08.2008 г., а также Дополнительное соглашение № 180808 от 18.08.2008 г., согласно которому ПАО «ВымпелКом» как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Абонента (ООО «Эксперт») к Пользователям (п. 1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «Эксперт» получило доступ к Интерфейсу (платформе SMS-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки SMS-сообщений через Интернет, посредством Web-интерфейса по телематическим каналам.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого сообщения является ООО «Эксперт» (ИНН 7709702475; адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1; 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2).

Определением о возбуждении дела № 59/15 от 23.03.2015г., Определением об отложении дела № 59/15 от 27.04.2015г., а также Определением об отложении дела № 59/15 от 11.06.2015г., руководствуясь статьей 34 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Новосибирским УФАС России у ООО «Эксперт» были запрошены следующие документы:

- документы, на основании которых осуществлялась SMS-рассылка рассматриваемой в деле рекламы (договор с рекламодателем, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст SMS-сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);
- документальные сведения об исполнении договора № 164808835 от 18.08.2008 г: акты сдачи-приемки, платежные документы за период, в котором состоялась отправка сообщения;
- доказательства наличия предварительного согласия абонента номера +79039324630 на получение рассматриваемой рекламы.

Согласно информации с сайта «Почты России» (отслеживание почтовых отправлений), Определение об отложении дела № 59/15 от 11.06.2015г. получено ООО «Эксперт» 24.06.2015г. Срок представления информации, установленный данным определением – 08.07.2015г. Дата рассмотрения дела – 14.07.2015г. Запрашиваемые документы обществом представлены не были.

В направляемых Новосибирским УФАС России Определениях указывалось, что в случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения. Соответствующих пояснений ООО «Эксперт» также не было представлено.

Согласно ч. 1 ст. 34 Федерального закона «О рекламе», юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые документы, материалы, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, а также обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

В силу ч. 2 ст. 34 Федерального закона «О рекламе», неисполнение требований части 1 настоящей статьи влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения нарушения: г. Новосибирск,

Дата совершения нарушения: июль 2015 г.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Учитывая характер правонарушения, при отсутствии смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Эксперт» (ИНН/КПП 7709702475/770901001; юридический адрес: 109028, г. Москва, Подкопаевский переулок, д. 7, стр.2; почтовый адрес: 109004, г. Москва, В.Радищевская ул., д. 9а, стр. 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Эксперт» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 20000 (двадцать тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ 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 РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирском ГУ банка России, БИК 045004001, ОКТМО 50701000, получатель: УФК РФ по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 26000 01 6000 140, назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ 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.

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, в соответствии со ст. 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении оглашено немедленно по окончании рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.