

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <....>, рассмотрев материалы административного дела № 47-2015, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Бест Новострой» <....>

(далее – <....>)

по факту распространения рекламы ООО «БЕСТ-Новострой» путем рассылки СМС-сообщения без предварительного согласия абонента, с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии представителя лица, в отношении которого возбуждено административное дело, _____, по доверенности от 15 мая 2015 года № 2д-631,

специалиста 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <....>, исследовав материалы дела, разъяснив лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление физического лица о поступлении 07 ноября 2014 года в 16:36 на телефонный номер <....> СМС-сообщения с рекламой: «Курс на Рубль! Самое время покупать сегодня Более 25 проектов по старым ценам. БЕСТ-Новострой. Тел.: +7 (495)995-15-25 www.best-novostroy.ru» от отправителя под обозначением «b-novostroy» без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <....> входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы». ОАО «Мобильные ТелеСистемы» пояснило, что указанное SMS-сообщение с буквенными идентификаторами «b-novostroy» поступило с короткого сервисного номера, выделенного заказчику рассылки – компании ООО «ОСК» в рамках договора предоставления услуг от 15.11.2013 № D130372386.

Согласно сведениям, содержащимся в ответе ООО «ОСК», указанное СМС-сообщение с буквенными идентификаторами «b-novostroy» было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК» на основании договора от 01.12.2013 № SMS-38/12-13, заключенного с ООО «Девино Телеком».

ООО «Девино Телеком» сообщило, что рекламодателем указанного SMS-сообщения с буквенными идентификаторами «b-novostroy» является ЗАО «Контентум», так как ООО «Девино Телеком» предоставляет ЗАО «Контентум» техническую возможность отправки СМС-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора от 01.01.2014 № ДТ-А/013674.

ЗАО «Контентум» указало, что инициатором проведения рассылки указанного СМС-сообщения с буквенными идентификаторами «b-novostroy» является ЗАО «Контентум-Столица», так как ЗАО «Контентум» предоставляет ЗАО «Контентум-Столица» техническую возможность отправки СМС-сообщений физическим лицам на основании договора от 01.03.2006 № 12-06д.

ЗАО «Контентум-Столица» представило сведения о том, что распространителем указанного СМС-сообщения является ООО «БЕСТ-Новострой», так как согласно договору от 01.04.2013 № 0267/13 контрагент ООО «БЕСТ-Новострой» осуществляет рассылки самостоятельно для конечного пользователя через сервис Zanzara, предоставляемый им ЗАО «Контентум-Столица».

ООО «БЕСТ-Новострой» подтвердило, что осуществляет рассылку СМС-сообщений на основании и на условиях, определенных договором от 01.04.2013 № 0267/13 с ЗАО «Контентум-Столица».

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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.

СМС-сообщение, в котором присутствуют сведения: «Курс на Рубль! Самое время покупать сегодня Более 25 проектов по старым ценам. БЕСТ-Новострой. Тел.: +7 (495)995-15-25 www.best-novostroy.ru» является рекламой, поскольку адресовано неопределенному кругу лиц и предназначено для информирования потенциальных покупателей о текущих предложениях. По данному основанию не может быть принят довод о предназначении данной информации клиентам ООО «БЕСТ-Новострой».

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ООО «БЕСТ-Новострой» осуществило рассылку СМС-сообщения с указанной рекламой без предварительного согласия от абонента <....>, тем самым распространение данной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06 апреля 2015 года.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы: «Курс на Рубль! Самое время покупать сегодня Более 25 проектов по старым ценам. БЕСТ-Новострой. Тел.: +7 (495)995-15-25 www.best-novostroy.ru» является ООО «Бест Новострой» как лицо, осуществившее распространение 07 ноября 2014 года рекламы путем отправки СМС-сообщения абоненту <....>.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пяти тысяч рублей.

В силу части 3 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Генеральным директором ООО «БЕСТ-Новострой» является <...>, что подтверждается сведениями, представленными ООО «БЕСТ-Новострой», следовательно, данное лицо несет ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

18 мая 2015 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении <...>, составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Реклама, распространенная ООО «БЕСТ-Новострой» путем рассылки СМС-сообщения, без предварительного согласия абонента противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение которой предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению генеральным директором ООО «БЕСТ-Новострой» <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У генерального директора ООО «БЕСТ-Новострой» <...> отсутствовали препятствия, и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Однако генеральный директор ООО «БЕСТ-Новострой» <...> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах генеральный директор ООО «БЕСТ-Новострой» <...> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Обстоятельств, исключающих вину генерального директора ООО «БЕСТ-Новострой» <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, принимая во внимание исполнение ООО «БЕСТ-Новострой» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечение генерального директора ООО «БЕСТ-Новострой» <...> к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, ей может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере четырех тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора ООО «БЕСТ-Новострой» <...>

(_____) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к генеральному директору ООО «БЕСТ-Новострой» Григорьевой В.В административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 4010181040000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 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 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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 Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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 по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 18 мая 2015 года в присутствии представителя лица, в отношении которого возбуждено административное дело, _____, по доверенности от 15 мая 2015 года № 2д-631.

Руководитель

<...>