

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 08-28/А51-16

«13» апреля 2016 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) Стрельников Дмитрий Юрьевич, рассмотрев материалы дела № 08-28/А51-16 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), возбужденного в отношении акционерного общества «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) (далее – АО «МЕГАЛАБС»), в отсутствие законного представителя АО «МЕГАЛАБС», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Московским областным УФАС России установлен факт поступления на территории Московской области 17.04.2015 в 15:41 на абонентский номер <...> СМС-сообщения (отправитель: *Avilon*; СМС-центр: +79262000331) с рекламой следующего содержания: *«Переадресовано от +79266023898: Новый BMW от 1 290 000 руб., Специальная кредитная программа, Каско в подарок, Trade-in бонус. Акция действует до 29.04.2015. Успеите забронировать а/м по Тел. +7497304445 Авилон»*, без наименования лица, оказывающего финансовые услуги.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом СМС-сообщении, содержит сведения об услугах

АО «АВИЛОН АГ» обобщенного характера и является рекламой.

Рассылка смс-сообщений по каналам телефонной связи не может быть произведена иначе как на конкретный абонентский номер <...> что позволяет говорить об адресном характере отправлений. Однако, специфика связи с абонентами, сама по себе не может являться основанием для признания информации, содержащейся в СМС-сообщениях, как предназначенной исключительно для конкретного абонента.

Использование в рассматриваемой рекламе фразы «Новый BMW от 1 290 000 руб., Специальная кредитная программа», указывает на возможность при приобретении автомобиля марки BMW воспользоваться финансовой услугой, а именно кредитованием.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Указанный в рекламе кредит предоставляется ООО «БМВ Банк», что подтверждается агентским договором № SM-51 на привлечение клиентов на кредитование в банк, заключенным между АО «АВИЛОН АГ» и ООО «БМВ Банк» 01 марта 2012 года.

Вместе с тем, в рассматриваемой СМС-рекламе, в нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе, отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги.

Рассматриваемая реклама распространялась на основании Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г., заключенного между ООО «СМС ТРАФИК» и АО «МЕГАЛАБС» и Дополнительного соглашения № 42-4 от 10.10.2014 г. к Генеральному соглашению от 30.04.2010 г., заключенного между АО «МЕГАЛАБС» и ПАО «МЕГАФОН».

Согласно пункту 3.1 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» обязуется предоставить ООО «СМС ТРАФИК» доступ к Интерфейсу для размещения рекламных материалов и информационных материалов ООО «СМС ТРАФИК» среди абонентов оператора, которые предоставили ООО «СМС ТРАФИК» согласие на получение рекламных и информационных материалов.

В соответствии с пунктом 4.3 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» вправе осуществлять проверку направляемых через интерфейс текстов на предмет их соответствия действующему законодательству Российской Федерации, в том числе на основании требований уполномоченных государственных органов или оператора.

Согласно пункту 4.4 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» имеет право незамедлительно прекращать направление абонентам текстов ООО «СМС ТРАФИК», если:

- они не соответствуют действительности, требованиям действующего законодательства Российской Федерации;

- они не соответствуют требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 2.1 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. деятельность ПАО «МЕГАФОН» по рассылке SMS-сообщений и USSD-сообщений, содержащих рекламные и/или информационные материалы АО «МЕГАЛАБС», от АО «МЕГАЛАБС» до оборудования связи ПАО «МЕГАФОН», предоставляется АО «МЕГАЛАБС» с момента подключения АО «МЕГАЛАБС» услуги и до момента отказа АО «МЕГАЛАБС» от предоставления услуги.

Согласно пункту 2.3 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» предоставляет ПАО «МЕГАФОН» заявку на размещение информационных материалов и/или рекламных материалов, соответствующих по содержанию требованиям действующего законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 5.5 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» гарантирует соответствие размещаемых рекламных материалов требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в рекламных материалах, соответствие такой информации требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации.

Распространение СМС-рекламы невозможно без совокупности действий лиц и средств распространения рекламы.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, АО «МЕГАЛАБС» является рекламодателем указанной рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

На основании изложенного установлен факт нарушения АО «МЕГАЛАБС» части 1 статьи 28 Закона о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы.

Ответственность за совершение данного административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП 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.

Оценив все обстоятельства и документы, приобщенные к материалам дела № 08-28/А51-16, прихожу к выводу о том, что у АО «МЕГАЛАБС» имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, однако Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению данных требований.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – АО «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) подтверждается протоколом по делу № 08-28/А51-16 об административном правонарушении от 05.04.2016 г., а также другими материалами дела.

Сроки давности привлечения АО «МЕГАЛАБС» к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные частью 1 статьи 4.5 КоАП, не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положения юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Руководствуясь ст. 33, 34, 38 Закона о рекламе и ст. 4.1, 4.4, 4.5, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 7703671069 КПП 773401001

УФК по Московской области

(для Московского областного УФАС России)

Отделение 1 Москва,

г. Москва 705,

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН 0319881416041400000427019

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, возможно направить по факсу **8(499)755-23-23 доб. 050-892**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, 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.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечении срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

Д.Ю. Стрельников

(499) 755-23-23 (Доб. 050-215)