

04 декабря 2014г.
Барнаул

г.

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю П <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №170-АД(Р)12-14, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Магис-Спорт» Б<...>,

УСТАНОВИЛ:

лицо, в отношении которого ведется производство по делу извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. Б<...> направила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие.

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие Б<...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении №75 от 01.12.2014г. и материалам дела №170-АД(Р)12-14, при распространении рекламы посредством смс-сообщений допущено нарушение требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе»).

Данное обстоятельство выразилось в следующем: в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю из ФАС России поступило на рассмотрение заявление гражданки о неоднократном получении заявителем на номер <...> -<...> рекламных смс-сообщений от фитнес-клуба «Магис-Спорт».

28.07.2014г. заявителем получено рекламное смс-сообщение «Последние 3 дня! Карта 6 месяцев +2 в подарок. 54-02-02, 54-03-00» от отправителя «MAGIS-SPORT».

07.08.2014г. направлено смс-сообщение «Ура, продлили! Акция 6+2. Успевай до 10.08. тел. 54-02-02, 540-300».

Кроме того, в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю из прокуратуры г.Барнаула поступило на рассмотрение заявление жителя г.Барнаул о получении заявителем на номер <...> -<...> смс-сообщения рекламного характера от абонента MAGIS-PLAZA: «Успевай получить 5 месяцев в подарок до 30.09! 538-222, 538-333» (получено 23.09.2014).

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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.

Распространяемая посредством смс-сообщения информация об оказываемых услугах и проводимых акциях, соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно пояснениям генерального директора ООО «Магис-Спорт», между ИП К<...> и ООО «Магис-Спорт» заключен договор на оказание услуг №2507-01/14 от

25.07.2014г., согласно которому ИП К<...> оказывает Обществу услугу в виде предоставления доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение доставки смс-сообщений.

При регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие получить доступ к защищенной области сайта исполнителя. Передача информации (текст смс-сообщения и др.) происходит от заказчика к исполнителю через сеть интернет. (Правила предоставления услуг).

28.07.2014г., 07.08.2014г. и 23.09.2014г. сотрудниками ООО «Магис-Спорт» были сформированы и отправлены рекламные смс-сообщения на абонентские номера +7-<...> и +7-<...>. Согласия абонентов на получение рекламных смс-сообщений Общество не имеет.

Таким образом, смс-сообщения с рекламой об услугах фитнес-клубов «MAGIS-SPORT» и «MAGIS-PLAZA» направлены с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама фитнес-клубов «MAGIS-SPORT» и «MAGIS-PLAZA», распространенная посредством смс-сообщений на номера заявителей без предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Магис-Спорт» (ОГРН 1062225008450).

18 и 27 ноября 2014 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе установлены факты нарушения ООО «Магис-Спорт» требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение

административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч рублей до двадцати тысяч рублей.

На основании ст. 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.

Установлено, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по причине ненадлежащего исполнения руководителем отдела продаж ООО «Магис-Спорт» своих должностных обязанностей.

В соответствии с п. 2.16. должностной инструкции, руководитель отдела продаж формирует базу данных электронных адресов и номеров мобильной связи для рекламного информирования клиентов об услугах и акциях клуба «Магис-Спорт», а также получает согласие от граждан на смс и иную рассылку.

Кроме того, приказом от 12.01.2014г. на руководителя отдела продаж Б<...> возложена обязанность по соблюдению требования по получению от физических лиц письменного согласия на получение смс и интернет-рассылки о деятельности ООО «Магис-Спорт», а также обязанность сформировать электронную базу с номерами телефонов абонентов, чье согласие получено, с указанием способа получения и места хранения письменных согласий

Таким образом, должностным лицом – руководителем отдела продаж ООО «Магис-Спорт» Б<...> не приняты должные меры по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы посредством смс-сообщений на абонентские номера заявителей, что нарушает требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

Б<...> при распространении рекламы посредством смс-сообщений не были предприняты зависящие от нее меры по соблюдению требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленного требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина Б<...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении №75 от 01.12.2014г.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие Б<...> при распространении рекламы посредством смс-сообщений должных мер по соблюдению требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О

рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Магис-Спорт» Б<...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Р/с 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК Банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222401001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 26 00001 6000 140

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 9 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

1) в федеральный бюджет – 40 процентов;

2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

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 шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ 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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьей 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный 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.