

ООО «Девино Телеком»

127018, г. Москва,
ул. Суцевский Вал, д. 16, стр. 6

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 15
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-13/77-14

«04» марта 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (.....), рассмотрев протокол № А-9 от 19.02.2014 и материалы дела № 4-14.3-13/77-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Девино Телеком» (далее — ООО «Девино Телеком»), в связи с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении 24 мая 2013 года в 12 часов 12 минут рекламы следующего содержания: «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru» на телефонный номер + 79168049656 с короткого номера «ZapadnyBank», без предварительного согласия абонента на ее получение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии защитника ООО «Девино Телеком» (.....).

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 3-18-84/77-13 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.10.2013 в рекламе «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru», распространенной с короткого номера «ZapadnyBank» на телефонный номер гражданина (.....), установлен факт нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившийся в распространении рекламы посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

ООО «Девино Телеком» (адрес: 127018, г. Москва, ул. Суцеский Вал, д. 16, стр. 6) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1107746769162, ИНН 7715829230, КПП 771501001.

ООО «Девино Телеком» распространило 24 мая 2013 года в 12 часов 12 минут рекламу следующего содержания: «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru» на телефонный номер гражданина + 79168049656 с короткого номера «ZapadnyBank».

В соответствии с ч. 1 ст. 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

При этом согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно материалам дела № 3-18-84/77-13 24 мая 2013 года в 12 часов 12 минут на номер телефона (.....) поступило смс-сообщение, содержащее рекламу: «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru», с указанием отправителя - «ZapadnyBank».

Поступление указанного смс-сообщения на номер телефона 79168049656 подтверждается фотографиями экрана мобильного телефона с текстом сообщения, представленным в материалы дела № 3-18-84/77-13, а также детализированной выпиской от оператора связи, оказывающего услуги связи (вх. № 15413 от 27.05.2013).

Согласно обращению гражданина (вх. № 15413 от 27.05.2013), на основании которого было возбуждено дело № 3-18-84/77-13, своего согласия на получение рекламы посредством использования телефонной связи он не давал.

Документы, подтверждающие наличие такого согласия, ООО «Девино Телеком» не представлены.

Таким образом, установлено нарушение ООО «Девино Телеком» ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за невыполнение требований установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва (место распространения 24 мая 2013 года в 12 часов 12 минут рекламы «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru» с короткого номера «ZapadnyBank» на телефонный номер (.....)).

Время совершения административного правонарушения — 24 мая 2013 года в 12 часов 12 минут (время поступления рекламы «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru», распространенной с короткого номера «ZapadnyBank» на телефонный номер (.....)).

Распространение рассматриваемой рекламы осуществлялось на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012, заключенного между ООО «Девино Телеком» и (.....).

Согласно п. 2.1 данного договора исполнитель (ООО «Девино Телеком») оказывает заказчику (.....) услуги, перечень которых устанавливается дополнительными соглашениями сторон.

Во исполнение договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2013 ИП Павлов Ю.И. и ООО «Девино Телеком» заключили дополнительное соглашение № 1 (отправка/прием сообщений) от 23.10.2012, п. 2.1 которого устанавливает обязанность ООО «Девино Телеком» предоставить (.....) доступ к личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, посредством которого (.....) самостоятельно выбирает объем, содержание (состав) и виды услуг. При этом под услугами, согласно первому разделу указанного дополнительного соглашения, понимаются действия ООО «Девино Телеком», направленные на отправку в том числе смс-сообщений физическим или юридическим лицам, пользующимся услугами подвижной радиотелефонной связи.

Согласно п. 6.1 указанного дополнительного соглашения ООО «Девино Телеком» осуществляет настройку подключения (.....) в момент создания личного кабинета, в том числе для отправки большого количества одинаковых сообщений.

Согласно п. 6.7 упомянутого соглашения ООО «Девино Телеком» гарантирует корректную отправку сообщений на телефонные номера в международном формате.

В соответствии с п.-п. 6.2, 6.4 данного соглашения (.....) иницирует оказание услуг по указанному договору путем передачи команды на отправку и прием сообщений через Личный кабинет, при этом моментом отправки сообщения считается момент его постановки в очередь на отправку.

Согласно ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно

предъявляемыми требованиями.

Достигнутые сторонами соглашения в рамках гражданско-правовых отношений не освобождают указанные стороны от обязанности по соблюдению норм и правил действующего законодательства, а равно не влияют на установление субъектов рекламораспространителей.

В силу п. 3.2.2 дополнительного соглашения № 1 (отправка писем/сообщений) от 23.10.2012 ООО «Девино Телеком» имеет возможность блокировать доступ (.....) к личному кабинету в случае, если распространение такого сообщения приведет к нарушению законодательства Российской Федерации, в том числе Федерального закона «О рекламе». Таким образом ООО «Девино Телеком» в каждом случае осведомлено относительно содержания передаваемых сообщений.

Правовых доводов, свидетельствующих о невозможности соблюдения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», в том числе в части нераспространения рекламы, законной по содержанию, но не по способу распространения потребителю рекламы, ООО «Девино Телеком» не представлено. Более того, такая возможность напрямую следует из совокупности прав и обязанностей, принятых на себя Обществом в силу соглашений (договоров).

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рассматриваемой рекламы, изучив принятые (.....) и ООО «Девино Телеком» на себя обязательства посредством заключения рассматриваемых договоров и дополнительных соглашений, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу, что (.....) определен объект рекламирования рассматриваемого sms-сообщения посредством формирования текста рекламы в выделенном ему ООО «Девино Телеком» личном кабинете, а фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей осуществлено ООО «Девино Телеком».

На основании вышеизложенного, должностным лицом Московского УФАС России отклонены доводы представителя ООО «Девино Телеком» Сенотова А.С. относительно того, что Общество не является лицом, ответственным за распространение рассматриваемой рекламы.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, установлено, что ООО «Девино Телеком» является рекламораспространителем рекламы «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru», поступившей 24 мая 2013 в 12 часов 12 минут на телефонный номер + 79168049656 с короткого номера «ZapadnyBank».

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или

законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Девино Телеком» состоит в распространении 24 мая 2013 в 12 часов 12 минут на телефонный номер + 79168049656 с короткого номера «ZapadnyBank» рекламы «Кредит от 16 %, до 5 лет, до 250 тыс. руб, по одному паспорту, без залога. Кредитуем пенсионеров. ОАО Банк Западный 88001005999 www.zapad.ru», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе». Московским УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ несет ООО «Девино Телеком».

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Девино Телеком».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Девино Телеком» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 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 срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, 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.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Девино Телеком», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе:

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва
(краткое: Отделение 1 Москва)

ИНН 7706096339

КПП 770601001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45384000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-13/77-14.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ 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.