

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 126 Р-А/2016 в отношении ИП Шепиленко М.Н.

21 октября 2016 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Оберемок .и № 126 Р-А/2016, возбужденного в отношении ИП Шепиленко М.Н. (адрес: <...>; адрес: <...> ; ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>; дата регистрации в качестве ИП – <...>) протоколом Краснодарского УФАС России № 52/2016 от 10.10.2016 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31. 10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар PNI», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...> ,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 126 Р-А/2016 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ИП Шепиленко М.Н.,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявлений гр. <...> (вх.№ эл./п. г.) о признаках нарушения ч.1 ст.18 Федерального

закона «О рекламе» Краснодарским УФАС России был выявлен факт распространения посредством смс-сообщений на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента рекламы содержания:

- «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты;

- «Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX», полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут;

- «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут;

- «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут;

- «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар PNI», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут;

- «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут, что подтверждено фотоматериалами.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 58 Р/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ИП Шепиленко М.Н. Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.08.2016 г. (в полном объеме 05.08.2016 г.), реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ИП Шепиленко М.Н. выдано предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «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.

Информация содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN»; «Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX»; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF»; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM»; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар PNI»; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML» в соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

В соответствии с ч. 1 ст. 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. При этом реклама признается распространённой 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.

Телефонный номер <...> принадлежит абоненту гр. <...>, что подтверждено договором о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи, заключённым между гр. <...> и ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Гр. <...>, являясь абонентом номера <...>, не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Согласно детализации номера абонента <...>, представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх.№ 3346 от 01.04.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 5404/7 от 18.03.2016 г.), смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания отправлены с номеров +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номера +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827, с которых были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания принадлежит номерной емкости ЗАО «СМАРТС-Чебоксары».

Из документов и материалов, представленных ЗАО «СМАРТС-Чебоксары» (вх.№ эл./п. 2455 от 21.04.2016 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 7163/7 от 07.04.2016 г.) следует, что номера +79023595896, +79023594959, +79023594743, +79023596659, +79023591829, +79023595827, с которых были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания закреплены за ООО «Мобильный Актив» в рамках заключённого договора на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № <...>.

Рассмотрев заявления гр. <...> (вх.№ эл./п. г.) и представленные фотоматериалы, 13.05.2016 г. Краснодарское УФАС России возбудило дело № 58 Р/2016 в отношении рекламораспространителя – ООО «Мобильный актив» по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Мобильный актив» (вх.№ эл./п. 3190 от 24.05.2016; вх.№ 5925 от 08.06.2016 г.), следует, что смс-сообщение с рекламой содержания: *«Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX»*, полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут, отправлено ООО «Инстам» в рамках договора предоставления услуг № 1198 от 01.07.2015 г., а смс-сообщения с рекламой содержания: *«Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN»*, полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...> ; *«Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF»*, полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; *«30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM»*, полученной

27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РНЛ», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...> были отправлены ООО «Мобильный Маркетинг» в рамках договора предоставления услуг № 734 от 28.02.2009 г.

Из дела № 58 Р/2016 в отдельное производство было выделено дело № 67 Р/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Продажа СплитСистем и обогревателей Краснодар Звоните +79615221899 HVX», полученной 26.10.2015 г. в 12 часов 39 минут на телефонный номер <...>, без предварительного согласия абонента.

Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Мобильный актив» признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Мобильный Маркетинг».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Мобильный Маркетинг» (вх.№ эл./п. 3620 от 10.06.2016 г.; вх.№ 6881 от 04.07.2016 г.) следует, что смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания были отправлены ИП <...> в рамках договора предоставления Услуг 1260/ММ от 25.06.2015 г.

На основании изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Мобильный Маркетинг» признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –ИП <...>

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ИП <...> (вх.№ 4870 от 21.07.2016 г.) следует, что смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания были отправлены ИП Шепиленко М.Н. в рамках договора № 15 от 01.06.2015 г., заключенного между ИП<...> . (Исполнитель) и ИП Шепиленко М.Н. (Заказчик).

На основании изложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ИП <...> признаков нарушения законодательства о рекламе и привлечено в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –ИП Шепиленко М.Н.

Согласно п.2.4.6 договора № 15 от 01.06.2015 г. Заказчик обязуется получить письменное согласие абонента, на телефон которого планируется отправка сообщений Заказчика, на получение абонентом таких сообщений Заказчика в порядке и в форме, предусмотренной применимым законодательством.

Согласно п.2.7 договора № 15 от 01.06.2015 г. Заказчик обязуется не использовать подключение к Технической системе Исполнителя для отправки СПАМа, информации содержащей ненадлежащую рекламу. Запрещается отправка информации, сообщений не соответствующих применимому законодательству о

рекламе, в том числе текстов, содержащих предложения, информирование или рекламу, в том числе предназначенную неопределенному кругу лиц, доставленную абоненту и (или) пользователю без их предварительного согласия.

Кроме того, отправка смс-сообщений с рекламой вышеуказанного содержания ИП Шепиленко М.Н. подтверждается скриншотами личного кабинета ИП Шепиленко М.Н.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: «Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732 NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер<...> ; «Ремонт квартиры не дорого +дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер <...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...> ; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р, р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер<...> , является ИП Шепиленко М.Н.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) настоящей статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [статьями 14.37](#), [14.38](#), [19.31](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия рекламораспространителя – ИП Шепиленко М.Н., выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания:«Студия 727т.руб., 2к.кв./54м2 1458т.руб., Краснодар +79528409732

NYN», полученной 05.11.2015 г. в 08 часов 04 минуты на телефонный номер <...>; «Ремонт квартиры не дорого + дизайн-подарок! +79180203268 Краснодар QTF», полученной 19.12.2015 г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер<...>; «30-31.10 скидки на квартиры до 200т.р. в ЖК «Каскад» +79182858444 WOM», полученной 27.10.2015 в 22 часа 20 минут на телефонный номер<...>; «Квартиры от 611 т.р. ООО "Добрострой" +79882498080 ККБ, Краснодар РН!»», полученной 07.11.2015 в 06 часов 26 минут на телефонный номер <...>; «ЖК Притяжение!Квартиры от 995т.р. р-н ЗИП Краснодар +79182858444 OML», полученной 13.11.2015 г. в 07 часов 26 минут на телефонный номер <...>, без предварительного согласия абонента, с нарушением ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, распространение рекламы вышеуказанного содержания, с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» произошло по вине рекламораспространителя – ИП Шепиленко М.Н., ввиду пренебрежительного отношения к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно 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.

В соответствии с примечанием ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с ч.2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Согласно п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со [статьей 4.6](#) настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

19.10.2016 г. Краснодарским УФАС России было вынесено постановление по делу об административном правонарушении № 120 Р-А/2016 в отношении ИП Шепиленко М.Н. по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ по факту нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и назначено административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя Шепиленко М.Н. (адрес: <...> ; адрес: <...>; ИНН: <...>; ОГРНИП: <...> дата регистрации в качестве ИП – 30.12.2009) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП.

Штраф надлежит уплатить по следующим реквизитам:

161 1 16 26000 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

ИНН:2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя управления

В.В. Оберемок