

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 96-14.3ч.1/15

об административном правонарушении

29 декабря 2015 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее по тексту – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы административного дела № 96-14.3ч.1/15, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> \_\_\_\_\_ года рождения, место рождения: \_\_\_\_\_, зарегистрирован по адресу: \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_ паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан \_\_\_\_\_, дата выдачи: \_\_\_\_\_, ИНН \_\_\_\_\_, ЕГРИП \_\_\_\_\_,

дата регистрации \_\_\_\_\_ (далее – ИП <...>)

распространения рекламы путем рассылки СМС-сообщений от отправителя без предварительного согласия абонента, с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в присутствии представителя лица, в отношении которого возбуждено административное дело,

в присутствии специалиста – эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Казаковой Г.А.,

исследовав материалы дела,

### УСТАНОВИЛ:

26 мая 2015 года заявителю на его телефонный номер поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-902-953-46-68 без его предварительного согласия рассылку СМС-сообщений с рекламой.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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, поступившая 26 мая 2015 года заявителю на его телефонный номер в

силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретному товару – услугам ООО «Уралокно» и их продвижение на рынке.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -902-953-46-68 входит в ресурс нумерации оператора связи Астрахань – GSM.

На запрос Челябинского УФАС России ЗАО «Астрахань-GSM» сообщило, что номер отправителя предоставлен в пользование ООО «Альфа-Сервис», в соответствии с договором № 795451 от 12.01.2015.

ООО «Альфа-Сервис» представило письменные пояснения, что указанное сообщение направлено клиентом дилера – ИП <...>., с которым ООО «Альфа-Сервис» заключило договор предоставления услуг № 80009771592/2 от 01.01.2015.

Согласно представленным пояснениям ИП <...>, направление спорного СМС-сообщения осуществлено ООО «Уралокно» в рамках договора на предоставление услуг № 80002623590 от 16.11.2010.

В материалы дела предоставлен агентский договор от 11 января 2015 года № 12, из которого следует, что ИП <...> осуществляет рассылку СМС-сообщений рекламного характера от отправителя +7-902-953-46-68. Таким образом, направление рекламы услуг ООО «Уралокно» путем рассылки СМС-сообщений с рекламной информацией осуществляет ИП Протасевич А.И.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона "О связи", это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было

получено.

Согласно пункту 1.1. агентского договора от 11 января 2015 № 12 ИП <...> поручает ООО «Уралокно» заключать с третьими лицами сделки по услуге – предоставлению доступа к программному приложению, через интернет ресурс, который обеспечивает формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений. Пункт 3.1.4 указанного агентского договора устанавливает, что ИП <...> несет полную ответственность за рассылку СМС-сообщений на телефонные номера своих клиентов.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, направление рекламы, содержащей сведения об услугах ООО «Уралокно» по сетям электросвязи, согласно пункту 3.1.4 агентского договора от 11 января 2015 № 12, осуществляет ИП <...>., являющийся рекламодателем указанной рассылки.

Сведений (документов) о том, что непосредственно перед направлением ИП <...> получено согласие абонента телефонного <...> на рассылку СМС-сообщений при рассмотрении дела не представлено.

Экземпляр договора купли – продажи изделий из ПВХ – профиля от 01 июля 2009 года № Е-36109, предоставленный ООО «Уралокно», в котором содержится пункт 4.2.11, из которого следует, что заявитель выразил согласие на получение СМС-сообщений рекламного характера, не является доказательством дачи согласия заявителя на получение СМС-сообщений рекламного характера, поскольку не подписан гр. <...>. В экземпляре договора купли – продажи изделий из ПВХ – профиля от 01 июля 2009 года № Е-36109, предоставленного заявителем, указанное положение о согласии на получение СМС-сообщений рекламного характера отсутствует.

В силу статьи 44.1 Федерального закона «О связи» обязанность по идентификации абонента перед направлением ему СМС-сообщений, в том числе рекламного характера возложена на заказчика рассылки в случае, если рассылка осуществлялась по его инициативе.

Из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации абонента, а также получить его предварительное согласие на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера.

Документов, материалов, указывающих, что ИП <...> приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщений с рекламой услуг ООО «Уралокно» на номер абонента <...> Челябинским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ИП <...> не предоставлено.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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 03 ноября 2015.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является ИП <...> как лицо, осуществляющее распространение рекламы по сетям электросвязи на основании агентского договора от 11 января 2015 № 12, при отсутствии согласия на получение СМС-сообщений рекламного характера от отправителя +7-902-953-46-68, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, действия ИП <...>., выразившиеся в неполучении предварительного согласия абонента перед направлением ему СМС-сообщения с рекламой, являются нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 пятисот тысяч рублей.

07 декабря 2015 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ИП <...> был 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.

<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, поэтому она подлежит административной ответственности как должностное лицо.

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.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной

ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что ИП <...>. в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность получить предварительное согласие абонента +<...> на получение СМС-сообщений рекламного характера от отправителя +7-902-953-46-68, однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ИП <...> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ИП <...> осознавал противоправный характер своих действий при направлении абоненту <...> СМС-сообщений рекламного характера от отправителя +7-902-953-46-68, с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предвидел их вредные последствия и желал наступления таких последствий или сознательно их допускал либо относился к ним безразлично.

Место совершения административного правонарушения: город Челябинск, что подтверждается местом нахождения абонента <...>.

Время совершения административного правонарушения: 26 мая 2015 года в 20:02, что подтверждается снимком СМС-сообщения с рекламой с экрана телефона заявителя, а также детализацией начислений по услугам подвижной радиотелефонной связи абонента <...>.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно детализации начислений по услугам подвижной радиотелефонной связи абонента <...> СМС-сообщение с рекламой поступило заявителю 26 мая 2015 года в 20:02, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы, ИП <...> истекает 26 мая 2016 года.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Действия ИП <...> по направлению абоненту <...> СМС-сообщений рекламного характера от отправителя +7-902-953-46-68 без его предварительного согласия, противоречат требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ИП <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <...> 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 ИП <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, ИП <...> 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 ИП <...>. \_\_\_\_\_ года рождения, место рождения: \_\_\_\_\_, \_\_\_\_\_ зарегистрирован по адресу: \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_ паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан \_\_\_\_\_, \_\_\_\_\_ дата выдачи: \_\_\_\_\_, ИНН \_\_\_\_\_, ЕГРИП \_\_\_\_\_,

дата регистрации \_\_\_\_\_ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ИП <...> 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) ГРКЦ ГУ Банка России по Челябинской области, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, 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 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.**