

ООО «Системные
решения»

111024, г. Москва, ул. Авиамоторная,
д.55, корп. 31

ООО «Системные решения»

107370, г. Москва, ул. Складочная,
д. 1, корп. 10

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №37-В об административном правонарушении

«08» апреля 2016 г.

г. Брянск

Заместитель руководителя – начальник отдела естественных монополий и рекламы
Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области Н.А.
Новикова, рассмотрев протокол об административном правонарушении от
02.03.2016 года, составленный в отношении в отношении ООО «Системные
решения» (юр. адрес 111024, г. Москва, ул. Авиамоторная д.55 корп.31 ОГРН

1097746262547 от 30.04.2009г., ИНН 7715758042) в отсутствие ООО «Системные решения» (уведомлено надлежащим образом)

УСТАНОВИЛ:

07.09.2015 года в Брянское УФАС России поступило обращение от *** по факту поступления 29.08.2015 в 22.21 смс - сообщения без согласия абонента следующего содержания: «Dengi om Domawnie Denigi 88005553041 Qrlrn7sV7HJe195nrGqllV5cxn1upsv». Данное сообщение было отправлено с номера ***.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «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 пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе» от 13.03.2006 N 38 ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» от 13.03.2006 N 38 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Однако в нарушение указанного требования указанная реклама была распространена посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получения данной рекламы.

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По сведениям, представленным Брянскому УФАС России между ООО «Мобильный актив» и ООО «ИНСТАМ» заключен договор №1198 от 01.07.2015 о предоставлении услуг.

Согласно п.1.1 Договора Исполнитель (ООО «Мобильный Актив») предоставляет Заказчику (ООО «ИНСТАМ») комплекс услуг по обработке и передаче СМС-сообщений от Заказчика к абонентам через технические средства Исполнителя...

В рамках рассмотрения дела ООО «Инстам» был также представлен договор №1156 от 04.08.2015 (далее Договор) заключенный с ООО «Бренд Графика».

В соответствии с п.п.1 Договора Исполнитель (ООО «Инстам») оказывает услугу по предоставлению подключения и доступа к Технической системе в порядке и на условиях, предусмотренных Договором для передачи Сообщений клиентов Заказчика (ООО «Бренд Графика») посредством Технической системы Исполнителя до узла связи Оператора с целью последующей передачи Абонентам, а Заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора.

В рамках рассмотрения административного дела ООО «Бренд Графика» представило договор № 1907 от 05.08.2015г. заключенный с ООО «Системные решения», а также анкету со сведениями о согласии на получение рекламных СМС - сообщений *** на номер телефона 8 xxx , заполненную от имени ***.

Согласно условиям договора № 1907 от 05.08.2015г. заключенный между ООО «Бренд Графика» и ООО «Системные решения», заказчик (ООО «Системные решения») обязался не использовать подключение к технической системе исполнителя для отправки СПАМа, информации содержащей ненадлежащую рекламу. Запрещается опривка информации, сообщений не соответствующих законодательству о рекламе, рекламы, доставленной абоненту и (или) пользователю без их предварительного согласия (п. 2.7).

Анализируя положения вышеуказанных договоров, Брянское УФАС России приходит к выводу, что и ООО «Инстам», и ООО «Бренд Графика», и ООО «Системные решения» перед контрагентами приняли на себя обязательства по не рассылке СМС - сообщений рекламного характера без согласия абонента-получателя.

В рамках рассмотрения административного дела ООО «Бренд Графика» представило анкету со сведениями о согласии на получение рекламных СМС - сообщений от *** на номер телефона 8 xxx, заполненную от имени ***.

Данная анкета не принимается в качестве доказательства по делу, так как по сведениям, представленным ПАО «МТС» телефонный номер <...> xxx зарегистрирован на имя *** еще 30.09.2008г.

С учетом [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе" рекламораспространитель обязан был проверить предоставленные сведения на предмет их соответствия действительности, в частности, проверив наличие у опрашиваемого лица соответствующего договора на спорный абонентский номер <...> При отсутствии соответствующих достоверных доказательств рекламораспространитель не имел права осуществлять рассылку сообщений рекламного характера, поскольку реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Последствия непринятия всех необходимых мер для получения такого согласия, предваряющего отправку сообщений рекламного характера, возлагаются в полном объеме на рекламораспространителя.

С учетом вышеизложенного подтверждение согласия на получение смс – рекламы *** ни ООО «ИНСТАМ», ни ООО «Бренд графика», ни ООО «Системные решения» не представлено.

Решением Брянского УФАС России от 29.01.2016 г. указанная реклама была признана ненадлежащей.

Таким образом, ООО «Системные решения» не представило доказательств наличия согласия заявителя на получение указанной рекламы, его вина выражается в непринятии всех необходимых и возможных мер для соблюдения требований вышеуказанных правовых норм.

Ответственность за нарушение положений ч. 1 ст.18 в соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (действие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в распространении 29.08.2015 в 22.21 рекламы на телефонный номер <...> +7xxx следующего содержания: «Dengi om Domawnie Denigi 88005553041 Qrlrn7sV7HJe195nrGqllV5cxn1upsv» без предварительного согласия абонента на распространение ему рекламы, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Субъектом административного правонарушения является ООО «Системные решения» (юр. адрес 111024, г. Москва, ул. Авиамоторная, д.55, корп. 31, ОГРН 1097746262547 от 30.04.2009г., ИНН 7715758042).

Частью 1 статьи 14.3. Кодекса об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама), которая 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.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав административного правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, невнимательности при выполнении возложенных на такого предпринимателя обязанностей.

Общество не представило доказательств, свидетельствующих, что совершение правонарушения обусловлено чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля.

Согласно ст. 3.1. КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых

правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Учитывая характер совершенного правонарушения, форму вины, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, Брянское УФАС считает необходимым наложить на ООО «Системные решения» административный штраф в наименьшем размере в пределах санкции, установленной частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ст. ст. 14.3., 29.9., 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Системные решения» нарушившим ч.1 ст.14.3 КоАП.
2. Применить к ООО «Системные решения» за распространение ненадлежащей рекламы путем СМС - рассылки с нарушением требований ч. 1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ "О рекламе", меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**
3. Сумму штрафа надлежит заплатить в соответствующий бюджет.

Согласно пункту 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 в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Реквизиты счетов для зачисления административных штрафов:

№ счета получателя: **40101810300000010008**

ИНН получателя платежа: **3234034811**

Наименование банка получателя платежа: **Отделение Брянска**

БИК: **041501001**

ОКПО: 32091961

ОКТМО: 15701000

КБК: **161 11626000016000140**

КПП: **325001001**

Наименование получателя: **УФК по Брянской области (УФАС России по Брянской области)**

Сумма платежа: 100%

Назначение платежа: административный штраф по постановлению Брянского УФАС России о наложении штрафа об административном правонарушении.

Код начисления: 0319879414041100000423395

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд.

В соответствии со ст. 31.1. КоАП РФ постановление вступает в законную силу по истечении десятидневного срока с момента получения постановления о наложении штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 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 статьей 31.5 КоАП.

Согласно ст. 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим КоАП, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа лицу надлежит представить в Брянское УФАС России копии платежных документов.

Заместитель руководителя – начальник

отдела естественных монополий

и рекламы

Н.А. Новикова

