ИП М. Д.В.

пр-т Культуры, д....

г. Санкт-Петербург, 194291

ИП М.Д.В.

ул. Фридриха Энгельса, д...., г. Москва, 105082

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 538-11039-15/8

19 августа 2015г. г. Самара

Я, врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) Баженов А.Р., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 538-11039-15/8, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя М. Д.В. (06.03.1993 года рождения, уроженец г. Павловск, Воронежской области, место жительства: 194291, г. Санкт-Петербург, пр-т Культуры, д. 6, БЛ. 1, кв. 47, ИНН 780252217160) по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе» от 03.03.2006 года №38-ФЗ, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№1020-гр от 29.10.2014г.) гр. Ш. Б.М., в котором сообщается, что на телефонный номер <...> -902-374-75-59 (оператор связи ОАО «СМАРТС»), зарегистрированный за гр. Ш. Б.М., поступили следующие смс-сообщения:

09.10.2014г. в 11:19 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Ш. Б.М., смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО ХКФ Банк 8-800-700-89-77» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс-центр – +79585559997);

17.10.2014г. в 10:24 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Ш. Б.М., смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс-центр – +79585559997);

21.10.2014г. в 09:11 на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Ш. Б.М., смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс-центр – +79023708085);

24.10.2014г. в 12:09 поступило смс-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс-центр – +7-902-370-85-80).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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. 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.

Как следует из текста заявления гр. Ш. Б.М., данные смс-сообщения были направлены без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дел №11039-14/8 и №11039(2)-14/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках которых предоставлены следующие ответы:

ОАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, из которых следует, что на основании договора № 01-02-02-262 от 29.07.2010 представило ООО «А1 Системс» возможность отправлять смс-сообщения через смс-центр. Согласно п. 5.4 данного

договора ООО «А1 Системс» несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений;

26.12.2014г. были возбуждены дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «А1 Системс».

В ходе рассмотрения дел было установлено, что в рамках заключенных между ОАО «СМАРТС» и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс-сообщения Абонентам лично, так как по предварительно заключенному договору № 617- systl от 01.11.2013г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщения предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс-сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами.

номер <...> -902-381-83-02 присвоен ИП М. по договору №5-мтк от 26.12.2013, в рамках данного договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщений абоненту +7-902-374-75-59 следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02) и «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02).

В соответствии п. 4.2 Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п. 4.3 Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п. 4.4 Договора заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает смс-сообщения абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений.

В рамках рассмотрения заявления и дел №11045-14/8 и №11045(2)-14/8 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках которых предоставлены следующие ответы:

ОАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно данным реестра Российской системы и плана нумерации, ведущегося Федеральным агентством связи по исполнению государственной функции по организации работ по учету ресурса нумерации, по состоянию на 01.07.2012 диапазон нумерации 5550000-5559999 в коде 958 выделено ОАО «Межрегиональный Транзит Телеком» для предоставления услуг на территории Москвы и Московской области. При этом также установлено, что указанное смс-сообщение отправлено ООО «Мостелеком» на основании договора № 26-2925 от 28.11.2012г..

В рамках рассмотрения заявления также установлено, что указанные смс-сообщения отправлены ООО «Мостелеком» на основании договора № 26-2925 от 28.11.2012г.

26.12.2014г. были возбуждены дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «Мостелеком».

Из письменных пояснений ООО «Мостелеком» (вх. № 1764-з от 18.03.2015г.) следует, что номер <...> -902-381-83-02 присвоен ИП Манюхину по договору №5-мтк от 26.12.2013, в рамках данного договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщений абоненту +7-902-374-75-59 следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-9811. ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02) и «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО ХКФ Банк 8-800-700-89-77» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79585559997).

В соответствии п. 4.2 Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Испонителя в рамках Договора.

В соответствии с п. 4.3 Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п. 4.4 Договора заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает смс-сообщения абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений.

ИП М.Д.В. является рекламораспространителем указанной выше рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщения от 09.10.2014г. 11:19 следующего содержания: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО ХКФ Банк 8-800-700-89-77» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79585559997).

2. Рекламой в виде смс-сообщения от 17.10.2014г. 10:24 следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-9811. ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02).

3. Рекламой в виде смс-сообщения от 21.10.2014г. 09:11 следующего содержания: «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02).

4. Рекламой в виде смс-сообщения от 24.10.2014г. 12:09 следующего содержания: «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02).

5. Копией договора №01-02-02-262/88- systl от 29.07.2010г., заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «А1 Системс».

6. Копией договора № 617- systl от 01.11.2013г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ООО «А1 Системс».

7. Копией договора № 5-мтк от 26.12.2013г., заключенного между ИП М. Д.В. и ООО «Мостелеком».

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста,

изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дел по всем известным адресам. Однако, документов в адрес Самарского УФАС России не представило и на рассмотрение дела не явилось.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В данной норме под неопределенном кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщения: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО ХКФ Банк 8-800-700-89-77» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79585559997), «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79585559997), «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79023708085), «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +7-902-370-85-80), распространенные абоненту, полностью отвечают всем юридическим признакам рекламы, информация в этих сообщениях адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщений: «Не откладывайте покупки! Наличные в кредит! ООО ХКФ Банк 8-800-700-89-77» (отправитель - +7-902-381-83-02,

смс- центр – +79585559997), «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79585559997), «Одолжим финансы. Звоните сейчас 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +79023708085), «Деньги на любые нужды звони если нужно 8-800-555-98-11 ООО Домашние деньги» (отправитель - +7-902-381-83-02, смс- центр – +7-902-370-85-80), распространенная ИП Манюхиным Д.В. на телефонный номер <...> -902-374-75-59, принадлежащий гр. Шовдре Б.М., который не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дел отсутствовали доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России выдало ИП М.Д.В. предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона несет рекламораспространитель.

Правонарушение совершено 09.10.2014г. в 11:19, 17.10.2014г. в 10:24, 21.10.2014г. в 09:11, 24.10.2014г. в 12:09, место совершения - г. Самара.

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.29 - 15.31, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях данное правонарушение совершено виновно в форме неосторожности, так как ИП М. Д.В. имел возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры.

ИП Манюхин Д.В. не представил доказательств, свидетельствующих, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля. Индивидуальный предприниматель имел возможность для обеспечения исполнения обязанностей, предусмотренных законодательством о рекламе, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Отягчающих и смягчающих вину обстоятельств не усматривается, в связи с чем применяется средний размер административного штрафа, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя М. Д. В. (06.03.1993 года рождения, уроженец г. Павловск, Воронежской области, место жительства: 194291, г. Санкт-Петербург, пр-т Культуры, д...., ИНН 780252217160) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю М. Д. В. (06.03.1993 года рождения, уроженец г. Павловск, Воронежской области, место жительства: 194291, г. Санкт-Петербург, пр-т Культуры, д. ..., ИНН 780252217160) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 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 об административном

правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение законодательства РФ о рекламе, зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 16111626000016000140

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Счет: 40101810200000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Самарской области

БИК 043601001

ОКТМО 36701000

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение ФЗ «О рекламе» согласно постановлению Самарского УФАС России от 01.07.2015г. по делу № 538-11039-15/8.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Кроме того, орган, вынесший постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Врио руководителя Управления А.Р.