

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

31.07.2015

Дело № 12184-К/05-

2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем Асоновой Н.Б. (далее - ИП Асонова Н.Б., предприниматель), <...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие Асоновой Н.Б. (о месте и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон») П., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 7175 от 20.08.2014). В обращении сообщается, что 08.08.2014 в 21 час. 24 мин. на абонентский номер заявителя +7-<...> без его согласия направлено СМС-сообщение: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891», поступившее с номера +7-<...>, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»).

Абонентский номер <...> -<...> зарегистрирован на П. в соответствии с договором об оказании услуг связи № <...>, заключенным им с ОАО «МегаФон».

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Астрахань-GSM» направлен запрос (исх. № 7217-05 от 15.09.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено рекламное сообщение. На запрос Ульяновского УФАС России ЗАО «Астрахань-GSM» (исх. № 02-02/3491 от 23.09.2014, вх. № 8158 от 24.09.2014) сообщило, что отправку указанного СМС-сообщения на

номер мобильного телефона +7-<...> осуществило общество с ограниченной ответственностью «Крафт Телеком» (далее - ООО «Крафт Телеком») в соответствии с договором № 06-02-02/134 от 01.04.2012 и дополнительным соглашением № 6 от 01.08.2013 к указанному договору. В рамках предоставления услуг по договору ЗАО «Астрахань-GSM» организывает ООО «Крафт Телеком» доступ к оборудованию СМС-центра по smpp-протоколу. Согласно договору ООО «Крафт Телеком» обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу с целью инициализации входящего трафика.

Из письменных пояснений ООО «Крафт Телеком» по делу № 11533/05-2014, возбужденному по заявлению П. (исх. № 345 от 14.11.2014, вх. № 9631 от 17.11.2014), следует, что ООО «Крафт Телеком» является оператором связи, работающим по лицензии на оказание телематических услуг связи. Между ООО «Крафт Телеком» и ИП Асоновой Н.Б. заключен договор № 15 от 15.05.2014, предметом которого является предоставление предпринимателю технической возможности самостоятельно с помощью своих технических средств по предоставленному ООО «Крафт Телеком» каналу связи отправлять созданные ею сообщения. ИП Асонова Н.Б. самостоятельно определяет получателей (абонентов), используя имеющуюся у неё базу абонентов, при этом ответственность за нарушение законодательства о рекламе и получение согласия абонента возложена на предпринимателя. Кроме того, ООО «Крафт Телеком» сообщило, что абонентский номер <...> -<...> был добавлен в стоп-лист, на данный номер не направляются сообщения от общества и ИП Асоновой Н.Б.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения П. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

По заявлению Прусса С.А. Ульяновским УФАС России определением от 20.10.2014 возбуждено дело № 11533/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 15.12.2014 (в полном объеме решение изготовлено 29.12.2014) реклама: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891», распространенная 08.08.2014 в 21 час. 24 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-<...>, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела № 11533/05-2014 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для

рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

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

Ульяновским УФАС России у ИП Асоновой Н.Б. определением от 19.11.2014 по делу № 11533/05-2014 (исх. № 9348-05 от 19.11.2014) запрошены сведения о заказчике распространения рассматриваемого рекламного сообщения, копия договора с рекламодателем, однако от ИП Асоновой Н.Б. каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891», а также документов, подтверждающих наличие согласия П. на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

С учетом данного обстоятельства, рекламодателем признана ИП Асонова Н.Б.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федеральных законов от 23.07.2013 № 200-ФЗ, от 21.10.2013 № 274-ФЗ, от 29.06.2015 № 175-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «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.

В соответствии со 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.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 25.05.2015 о возбуждении в отношении ИП Асоновой Н.Б., рекламодателя ненадлежащей рекламы, дела об административном правонарушении № 12184-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 18.06.2015 в 10 час. 30 мин. Определение от 25.05.2015 (исх. № 3334-05 от 25.05.2015) направлено ИП Асоновой Н.Б. заказным письмом с уведомлением № 43206886636219 от 25.05.2015, которое предпринимателем получено 15.06.2015.

По состоянию на 18.06.2015 ИП Асоновой Н.Б. письменных пояснений, ходатайств, иных документов по делу № 12184-К/05-2015 в Ульяновское УФАС России не представлено.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. в отношении ИП Асоновой Н.Б., в ее отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 272 от 18.06.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 272 от 18.06.2015 и определение от 18.06.2015 о назначении рассмотрения дела № 12184-К/05-2015 на 02.07.2015 в 11 час. 00 мин. направлены (исх. № 3936-05 от 18.06.2015) ИП Асоновой Н.Б. по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206887635884 от 19.06.2015, которое по состоянию на 02.07.2015 предпринимателем не получено по неустановленным причинам (заказное письмо вручено ИП Асоновой Н.Б. 09.07.2015).

19.06.2015 в Ульяновское УФАС России от ИП Асоновой Н.Б. (вх. № 4346 от 19.06.2015) поступили письменное пояснение, копия договора № 4 от 02.06.2014, заключенного предпринимателем с обществом с ограниченной ответственностью «Премиум» (далее - ООО «Премиум»), а также копия письма ИП Асоновой Н.Б. от ООО «Премиум». В пояснении предприниматель сообщает, что 08.08.2014 в 21 час. 24 мин. на абонентский номер <...> -<...> СМС-сообщение: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891» было направлено ООО «Премиум» во исполнение договора № 4 от 02.06.2014, согласно которому ИП Асонова Н.Б. (исполнитель) предоставляет ООО «Премиум» (заказчику) техническую возможность для отправки СМС-сообщений, согласие на которые должен получить заказчик (п.п. 1.1, 2.4.6 договора). В соответствии с п. 2.1.5 договора в обязанности исполнителя не входит просмотр, редактирование каких-либо сообщений. ИП Асонова Н.Б. просит привлечь к ответственности за данное правонарушение надлежащее лицо.

Согласно ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Определением от 02.07.2015 срок рассмотрения дела № 12184-К/05-2015 продлен до 02.08.2015 для дополнительного выяснения обстоятельств, рассмотрение дела назначено на 31.07.2015 в 10 час. 30 мин. Определение от 02.07.2015 (исх. № 4284-05 от 02.07.2015) направлено ИП Асоновой Н.Б. заказным письмом с уведомлением № 43206888550971 от 03.07.2015, которое получено 20.07.2015.

Заявителю П. направлено извещение о месте и времени рассмотрения дела (исх. № 4301-05 от 03.07.2015) по электронной почте.

Также Ульяновским УФАС России ООО «Премиум» направлено определение об

истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 12184-К/05-2015 об административном правонарушении (исх. № 4298-05 от 03.07.2015) заказным письмом с уведомлением № 43206888551169 от 06.07.2015, которое по состоянию на 31.07.2015 обществом не получено по неустановленным причинам.

По состоянию на 31.07.2015 по делу № 12184-К/05-2015 дополнительных материалов не поступило. ИП Асонова Н.Б., П. и представитель ООО «Премиум» на рассмотрение дела не явились.

Из материалов дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе № 11533/05-2014 и дела об административном правонарушении № 12184-К/05-2015 усматривается следующее.

В обращении П., поступившем в Ульяновское УФАС России (вх. № 7175 от 20.08.2014), сообщается, что 08.08.2014 в 21 час. 24 мин. на абонентский номер заявителя +7-<...> без его согласия направлено СМС-сообщение: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891», поступившее с номера +7-<...>, принадлежащего к ресурсу нумерации ЗАО «Астрахань-GSM».

Ульяновским УФАС России установлено, что отправку указанного СМС-сообщения на номер мобильного телефона +7-<...> осуществили по цепочке: ЗАО «Астрахань-GSM», ООО «Крафт Телеком» и ИП Асонова Н.Б.

ИП Асоновой Н.Б. представлена копия договора № 4 от 02.06.2014, согласно которому ИП Асонова Н.Б. (исполнитель) предоставляет ООО «Премиум» (заказчику) техническую возможность для отправки СМС-сообщений, согласие на которые должен получить заказчик (п.п. 1.1, 2.4.6 договора). В соответствии с п. 2.1.5 договора в обязанности исполнителя не входит просмотр, редактирование каких-либо сообщений.

Следовательно, ИП Асонова Н.Б. не является последним звеном (рекламораспространителем) в цепочке по передаче рекламных СМС-сообщений. Иного рекламораспространителя СМС-сообщения: «Ваши желания - наши деньги! Займы в ООО «Нано-Финанс»! Звоните 88001008891», поступившего 08.08.2014 в 21 час. 24 мин. на абонентский номер заявителя +7-<...> без его согласия, не установлено.

Согласно ч. 4 ст. 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Таким образом, в действиях ИП Асоновой Н.Б. нельзя признать состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Вышеуказанные обстоятельства в силу ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях являются основанием для прекращения производства по данному делу в связи с отсутствием состава административного

правонарушения.

Кроме того, срок привлечения лица к административной ответственности за рассматриваемое нарушение законодательства о рекламе, в силу ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, истекает 08.08.2015.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 24.5, ч. 6 ст. 28.7, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 12184-К/05-2015 в отношении ИП Асоновой Н.Б. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.

В соответствии с пунктом 3 части 1, частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня 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 -
начальник отдела

И.И. Спиридонов