

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

30 октября 2015 года

06-10.2/83-2015/14.3

И.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.10.2015 и другие материалы дела, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие <...>, в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из Федеральной антимонопольной службы России поступило заявление гражданки <...> по факту направления 14.02.2015 на ее абонентский номер <...> от отправителя «Sushi-City» смс-сообщения рекламного характера «3 дня 200 р. в подарок при покупке от 1000. С любовью www.sushi-city.com».

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения без ее предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), согласно которой 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.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Вышеуказанное смс-сообщение поступило в адрес заявителя через номер смс-центра +79043490004, закрепленный за ЗАО «Ростовская Сотовая Связь».

Из информации, представленной ЗАО «Ростовская Сотовая Связь», следует, что отправителем вышеуказанных смс-сообщения является Общество с ограниченной ответственностью «ОСК» в рамках действия договора от 01.09.2013 № 216/SMS-IMSI.

По указанным обстоятельствам, Омским УФАС России было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/28-2015 в отношении ООО «ОСК».

ООО «ОСК» в адрес Омского УФАС России были представлены письменные пояснения (вх. № 4343э от 06.05.2015) из которых следует, что смс-сообщение

рекламного характера 14.02.2015 в адрес <...> было направлено ООО «Раппорто» в рамках действия договора предоставления услуг № sms-29/10-10 от 01.10.2010.

В ответ на определение об отложении рассмотрения дела № 06-10.1/28-2015, ООО «Раппорто» в адрес Омского УФАС России были представлены следующие пояснения: «...ООО «Раппорто» не является распространителем рекламы, поскольку не осуществляет действия по формированию и отправке sms-сообщений, а лишь предоставляет доступ к системе, позволяющей заказчику самостоятельно производить рассылки исходящей информации на мобильные устройства абонентов.

Рассылка рекламы, следующего содержания: 14.02.2015, текст «3 дня 200 р. в подарок при покупке от 1000. С любовью www.sushi-city.com» осуществлялась ООО «ИНВЕСТИЦИОННАЯ ТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННАЯ КОМПАНИЯ»....»

В ответ на запрос Омского УФАС России от 03.07.2015 №06-6382 ООО «ИНВЕСТИЦИОННАЯ ТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННАЯ КОМПАНИЯ» были представлены следующие пояснения (вх. №6307э от 07.07.2015):«...СМС-сообщение «3 дня 200 р. в подарок при покупке от 1000. С любовью www.sushi-city.com» от отправителя «Sushi-City», рассматриваемое в рамках дела № 06-10.1/28-2015, направлялось ООО «Лоджик Телеком» (далее «Заказчик») в рамках договора № 09-П от «05» декабря 2014г. (далее «Договор»), заключенного между Заказчиком и ООО «ИТК ТЕЛЕФОНИКО» (копия Договора прилагается)....».

В ответ на запрос Омского УФАС России от 15.07.2015 № 06-6764 ООО «Лоджик Телеком» были представлены следующие пояснения (исх. №59 от 31.07.2015): «... Программный комплекс ООО «Лоджик Телеком» предназначен для обработки трафика смс-сообщений, которые различные физические и юридические лица, заключающие с ООО «Лоджик Телеком» контракт/договор о сотрудничестве, направляют абонентам....»

...На основе предоставленных данных, следует, что отправителем (рекламопроизводителем) смс-сообщения является контрагент, зарегистрированный дилером 15265— ООО «ИНФОРМАТОР», действующим на основании контракта, профильного договора и дилерского соглашения...».

В ответ на запрос Омского УФАС от 14.08.2015 № 06-7578 ООО «ИНФОРМАТОР» были представлены следующие пояснения: «...деятельность ООО «ИНФОРМАТОР» заключается в предоставлении технических средств (системы передачи СМС - сообщений с участием человека, далее по тексту Система) заказчикам, которые используют Систему в целях осуществления адресных СМС - рассылок в своих интересах или интересах своих клиентов.

Таким образом, ООО «ИНФОРМАТОР» самостоятельно не организывает СМС - рассылки, а предоставляет техническую возможность для этого на возмездной основе.

При проверке по данному факту рассылки было выявлено, что отправка СМС сообщения с данным текстом и подписью отправителя была осуществлена от зарегистрированного клиента на нашем сервисе. В соответствии с правилами

регистрации в Системе клиент несет ответственность за то, что все получатели СМС-сообщений рекламного характера дали предварительное на то согласие.

По данному факту в адрес клиента ИП <...> было направлено письмо с просьбой провести проверку отправки СМС сообщения отправленного на номер <...> на предмет соблюдения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе" и дать подробные объяснения по данному факту проверки.

В ответ мы получили пояснение, что данный номер был включен в базу в результате получения согласия и нам предоставили копию анкеты.

Прикладываем копию договора №30374 от 07.04.2014 с данным клиентом, копии платежных поручений, копию анкеты».

Согласно приложенным документам, копия анкеты, представленная ИП <...> в адрес ООО «ИНФОРМАТОР», заполнена на имя абонента <...>.

В ответ на запрос Омского УФАС России от 21.08.2015 ИП <...> были представлены пояснения (вх. № 8748э от 22.09.2015), из которых следует, «...что рассылка осуществлялась индивидуальным предпринимателем с согласия абонента, указавшего в анкете клиента номер <...> (см. приложение к настоящим объяснениям)...».

Однако, согласно приложенным ИП <...> материалам, согласие абонента <...> на получение смс-сообщений оформлено на имя <...>.

Вместе с тем, пользователем номера <...> на момент получения вышеуказанного сообщения являлась гражданка <...>, что подтверждается ответом Омского филиала Общества с ограниченной ответственностью "Т2 Мобайл" №264/10 от 23.10.2015.

Таким образом, ИП <...> не предоставлено в адрес Омского УФАС России предварительного согласия <...> на получение смс-рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

ИП <...> в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу примечания к статье 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.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него

меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена **частью 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения SMS-сообщений заявителями: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления вышеуказанных SMS-сообщений на номера заявителей, а именно: 14.02.2015 в 17:12.

В выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 31.08.2015 указан адрес места жительства ИП <...>.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/83-2015/14.3 был составлен 16.10.2015 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие индивидуального предпринимателя <...>.

Копия протокола, а также определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены в адрес индивидуального предпринимателя <...> (исх. № 06-9817 от 20.10.2015) по месту его жительства (<...>), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанные документы вручены адресату **29.10.2015**.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/83-2015/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 06-10.2/83-2015/14.3.

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 срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении,

составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный 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.

В соответствии с частями 1, 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

И. о. руководителя управления <...>