

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 372Р-А/2014

23 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) Оберемок В.В., рассмотрев в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 372Р-А/2014 представителя ООО «Прометей», материалы дела об административном правонарушении № 372Р-А/2014, возбужденного протоколом Краснодарского УФАС России № 188/2014 от 09.12.2014г. в отношении ООО «Прометей» (юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47; ИНН 3025008254; ОГРН 1133025002230) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») при распространении по сетям электросвязи 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут на номер <...>смс-сообщения с рекламой содержания: «*Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207*», без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «*Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207*» без предварительного согласия абонента.

Данное обстоятельство подтверждено распечаткой скриншота, представленной гр. <...>, а также детализацией о соединениях абонента, представленной ЗАО «Телеком Евразия» (вх.эл./п. № 547 от 07.02.2014).

В заявлении указано, что абонент номера <...> не давал предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «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 распространённой 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.

По факту распространения 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут на номер абонента <...> посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207» без его предварительного согласия было возбуждено дело № 112Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Прометей». 23.05.2014г. принято решение по делу, которым указанная реклама, распространяемая ООО «Прометей», признана ненадлежащей и Обществу выдано предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

09.12.2014г. по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» протоколом об административном правонарушении № 188/2014 Краснодарским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 372Р-А/2014.

При рассмотрении дела № 372Р-А/2014 Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Согласно информации, представленной оператором связи ЗАО «Телеком Евразия» (вх.эл./п. № 547 от 07.02.2014) по запросу Краснодарского УФАС России, сервисный номер <...> с которого было отправлено смс-сообщение 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут с рекламой содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207», принадлежит номерной емкости оператора связи ОАО «СМАРТС» и имеет следующий вид: +79023787749.

Также ОАО «Телеком Евразия» была представлена копия регистрационной формы договора, подтверждающая, что между ЗАО «Телеком Евразия» и гр. <...> заключен абонентский договор на оказание услуг сотовой связи от 29.11.2008г. и гр. <...> является абонентом номера <...>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы плана и нумерации, опубликованного на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь) www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> принадлежит ОАО «СМАРТС».

Из документов и материалов, представленных ОАО «СМАРТС» (вх. эл./п. № 605 от 12.02.2014) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 1125/7 от 29.01.2014) следует, что ОАО «СМАРТС» является оператором связи, сервисный номер <...> принадлежащий номерной емкости оператора связи ОАО «СМАРТС» предоставлен в пользование ООО «Прометей» на основании договора № 01-02-04-826 от 01.10.2013 г. о предоставлении услуг.

Согласно договору № 01-02-04-826 от 01.10.2013 г. о предоставлении услуг, ОАО «СМАРТС» для обеспечения предоставления услуг по смс – рассылке сообщений организывает доступ ООО «Прометей» к оборудованию своего смс – центра по

smpp – протоколу, далее смс – рассылку осуществляет ООО «Прометей» (далее – заказчик), с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе.

Согласно п. 3.2.2. данного договора № 01-02-04-826 от 01.10.2013 г., Заказчик (ООО «Прометей») обязан не использовать свой комплекс и комплекс исполнителя для организации СПАМА.

В соответствии с п. 3.2.3. данного договора № 01-02-04-826 Заказчик обязан получить предварительное письменное согласие от абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс – сообщений с информацией Заказчика.

Пунктом 3.2.5. предусмотрена обязанность Заказчика осуществлять рассылку смс – сообщений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 3.2.6 договора № 01-02-04-826 Заказчик обязан не рассылать смс – сообщения на адреса, полученные методом перебора абонентских номеров.

ОАО «СМАРТС» предоставляет ООО «Прометей» подключение к своему оборудованию с помощью протокола SMPP исключительно с целью отправки и получения коротких текстовых сообщений, обеспечивая лишь пропускную способность канала передачи коротких текстовых сообщений.

В соответствии с договором № 01-02-04-826 ООО «Прометей» обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим письменное согласие на ее получение.

Таким образом, следует, что ООО «Прометей» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и осуществляет рассылку самостоятельно.

При рассмотрении дела № 112Р/2014, а также при рассмотрении дела №372Р-А/2014 Краснодарским УФАС России у ООО «Прометей» были запрошены договор, заключенный ООО «Прометей» с контрагентом о распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207», документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера <...>на получение вышеуказанной рекламы в виде смс-сообщения, лог-файла, подтверждающего прохождение смс-сообщения с рекламой содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207», полученного 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут на телефонный номер <...>, через оборудование системы учета смс-сообщений ООО «Прометей».

Указанные документы и материалы ООО «Прометей» в Краснодарское УФАС России не представило.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207», полученной 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут посредством смс-сообщения на номер абонента <...>, является ООО «Прометей».

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003г. № 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Телефонный номер <...> принадлежит абоненту <...> на основании договора об оказании услуг сотовой связи, заключенного с ЗАО «Телеком Евразия».

Гражданин <...>, являясь абонентом номера <...>, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с указанной выше рекламой.

При рассмотрении дела № 112Р/2014, а также при рассмотрении дела №372Р-А/2014 ООО «Прометей» не были представлены доказательства получения согласия абонента номера <...> на получение рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207» посредством смс-сообщения, а также ООО «Прометей» не были представлены доказательства того, что Общество не является лицом, осуществившим формирование и отправку вышеуказанного смс-сообщения, полученного абонентом номера <...>.

Таким образом, рекламодателем - ООО «Прометей» при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207» без предварительного согласия абонента гр. <...>, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1, ст.ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, 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.

Таким образом, действия ООО «Прометей», выразившиеся в распространении 15.01.2014г. в 14 часов 39 минут по сетям электросвязи рекламы содержания: «Кредиты до 8 млн.р. для ИП и ООО без залога тел. 89882404207», посредством смс-сообщения на номера абонента <...> без его предварительного согласия, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания ООО «Прометей» Краснодарским УФАС России не установлено обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.3, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Прометей» (юридический адрес: 414040, г. Астрахань, ул. Победы, д. 41, оф. 47; ИНН 3025008254; ОГРН 1133025002230; дата государственной регистрации ЮЛ при создании – 22.07.2013г.) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 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 РФ по следующим реквизитам:

161 1 16 26000 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

ИНН:2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной

АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или 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

В.В. Оберемок