

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 20-14.3ч.1/18

об административном правонарушении

06 апреля 2018 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы административного дела № 20-14.3ч.1/18, возбужденного в отношении директора общества с ограниченной ответственностью «Юникс» (далее – ООО «Юникс») <...>

(далее – <...>) по факту поступления 19 апреля 2017 года в 14:40 на телефонный номер <...> -951-***-**-09 смс-сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие <...>, извещенного о месте, времени рассмотрения дела, что подтверждается данными с сайта «Почта России» (получено адресатом),

в присутствии специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица по факту поступления 19 апреля 2017 года в 14:40 на телефонный номер <...> -951-***-**-09 смс-сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-922-***-**-92 и +7-922-***-**-48 входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МегаФон».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «МегаФон» представило письменные пояснения, согласно которым абонентский номер «+7922*****92» выделен юридическому лицу обществу с ограниченной ответственностью «ЮНИКС» на основании договора на оказание услуг связи № 75264442 от 17.04.2017 г.

ПАО «МегаФон» не является рекламодателем или рекламораспространителем рекламы «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.», отправленной с номера «+7922*****92» поскольку не осуществляло действий по созданию и отправке рекламы неопределенному кругу лиц.

ПАО «МегаФон» не может предвидеть, что отправителями sms, направляемых в адрес абонентского номера «+7922*****92», будут нарушаться положения законодательства в сфере рекламы т связи, и не может предотвратить отправку подобных сообщений со стороны третьих лиц.

От ООО «Юникс» документы и письменные пояснения не поступили.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -351-***-**-44 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «КОМТЕЛ».

В ответ на уведомление № 4736/08 от 26.04.2017 ООО «КОМТЕЛ» сообщает следующее: телефонный номер <...> (351) ***-**-44 в рамках договора на оказание услуг связи принадлежит Обществу с Ограниченной Ответственностью «ИНЖСТРОЙСЕРВИС»: Юр. адрес: край Пермский, г Пермь, ул 25 Октября, дом 64, оф 104, 614000; ИНН: 5902139232; Контактный телефон: +7 (342) ***-**-78, +7 (902) **-**-22; e-mail: buhgalfet.groop@gmail.com, 73oksikkum73@gmail.com.

В адрес ООО «Инжстройсервис» поступил запрос исх. № 4870/08 от 28.04.2017 года «О предоставлении информации. На запрос сообщают следующее: ООО «Инжстройсервис» не является ни рекламодателем, ни рекламораспространителем, ни рекламопроизводителем. ООО «Инжстройсервис» не занимается распространением рекламных смс-сообщений, в том числе сообщений с рекламой такси, в связи с чем, не представляется возможным представить документы или материалы, подтверждающие наличие или отсутствие согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> -951-***-**-09, на получение смс-сообщения с рекламой.

ООО «Инжстройсервис» распространяет рекламу только при помощи печатных изданий, теле-, радиовещания,

полиграфической рекламной продукции. Договоров между рекламопроизводителями и (или) рекламодателями на производство и (или) распространение рекламных сообщений посредством направления смс-сообщений ООО «Инжстройсервис» никогда не заключалось.

ООО «Инжстройсервис» не занимается перевозками пассажиров и багажа легковым такси. ООО «Инжстройсервис» специализируется на перевозке грузов автомобильным транспортом.

Информацией о лице, отправившем указанное в запросе смс-сообщение 19 апреля 2017 года в 14:40 с абонентского номера +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 абоненту с номером телефона +7-951-***-**-09 ООО «Инжстройсервис» не располагает.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, поступившая 19 апреля 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретной услуге – услуги такси.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Материалами дела установлено, что рекламодателем СМС-сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 является ООО «Юникс», что подтверждается договором на оказание услуг связи № 75264442 от 17.04.2017 г.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ООО «Юникс», которому принадлежит телефонный номер <...> -922-***-**-92, как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством направления СМС-сообщений абоненту +7-951-***-**-09. Доказательств, указывающих на передачу телефонного номера +7-922-***-**-92 в пользование иным лицам от ООО «Юникс» не поступило.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ <...> принят на должность директора ООО «Юникс» с 14.07.2016 года.

<...>, являясь директором ООО «Юникс», осуществляет руководство организацией, следовательно, несет ответственность за нарушения, допущенные Обществом в ходе осуществления хозяйственной деятельности.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 16 августа 2017 года.

Действия <...>, выразившиеся в распространении рекламы: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента, нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и являются административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

- соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается со дня совершения административного правонарушения.

19 апреля 2017 года заявителю на его телефонный номер поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности <...> истекает 19 апреля 2018 года.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к

административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Материалами дела установлено, что <...> в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел возможность выполнить мероприятия по контролю за распространением рекламы: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента, однако <...> не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у <...> вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина <...> выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента, в результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия, и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, ему может быть назначено наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере четырех тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора общества с ограниченной ответственностью «Юникс» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **4 000 (четыре тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в 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.

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 дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня

истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, 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 составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- соответствии с частью 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 суд общей юрисдикции в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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 по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.