

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 325 Р-А/2014

10 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) Виктория Викторовна Оберемок, рассмотрев материалы дела № 325 Р-А/2014 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Астей» (юридический адрес: 644070, Омская область, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88; ИНН: 5504240385; ОГРН: 1135543032020; дата регистрации в качестве юридического лица – 09.07.2013 г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 150/2014 от 29.10.2014 г. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (деле – КоАП РФ) по факту распространения ООО «Астей» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 05.04.2014 г. в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20» без предварительного согласия абонента, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

*в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 325 Р-А/2014 лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ООО «Астей»;*

*в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 325 Р-А/2014 потерпевшего – гр. <...>,*

### УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> (вх. № 1461 от 07.04.2014) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 05.04.2014 в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента, рекламы содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20».

Данный факт подтвержден фотоматериалами, представленными заявителем, а также копией детализации состоявшихся разговоров абонентского номера <...>, предоставленной оператором сотовой связи – ОАО «Мобильные ТелеСистемы» с данными о получении вышеуказанного смс-сообщения.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 188 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ООО «Астей». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.08.2014 г., реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и Обществу выдано предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» предоставлена копия договора № <...> от 24.08.2002 г. о предоставлении услуг связи, подтверждающего, что гр. Лявин Р.В. является абонентом номера <...>.

Как указано в заявлении гр. <...> предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы не давал.

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 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.

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученных из официального источника на сайте Федерального агентства связи ([http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum)) следует, что, смс - центр, с которого было отправлено смс-сообщение 05.04.2014 в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...> с рекламой содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20», принадлежит номерной емкости оператора связи ОАО «СМАРТС» (Самарская область).

Из документов и материалов, представленных ОАО «СМАРТС» (вх. эл/п № 1272/7 от 12.05.2014) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 6061/7 от 24.04.2014) следует, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, согласно технической документации номер <...>, был закреплен за смс – центром ЗАО «Астрахань – GSM».

Из документов и материалов, представленных ЗАО «Астрахань – GSM» (вх. № 4787 от 13.05.2014) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 6065/7 от 24.04.2014) следует, что ЗАО «Астрахань – GSM» организывает партнерам доступ к оборудованию смс – центра по smpp – протоколу для распространения

рекламных смс – сообщений. Далее информационную смс–рассылку осуществляет Заказчик (ООО «Астей») с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе.

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

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20», полученной посредством смс-сообщений 05.04.2014 в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...>, является ООО «Астей». Данный факт подтвержден копией договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014 г., заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей», а также скриншотом из системы учета и статистики смс-сообщений ЗАО «Астрахань-GSM».

Согласно п. 1.1.5 договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014 г., ЗАО «Астрахань-GSM» контрагенту – ООО «Астей» выделен GT номер <...> , для осуществления смс-рассылок.

Предметом вышеуказанного договора является оказание услуг по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс – сообщений в течение определенного периода.

ЗАО «Астрахань GSM» предоставляет ООО «Астей» 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 п. 2.1.4 договора №06-02-02/14 от 07.02.2014 г. ООО «Астей» обязаны осуществлять рассылку сообщений в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 2.1.20 договора №06-02-02/14 от 07.02.2014 г. ООО «Астей» 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 «Астей» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и осуществляет рассылку самостоятельно.

Необходимость соблюдения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: необходимость получения предварительного согласия абонента номера <...> – гр. <...> на получение вышеуказанной рекламы была очевидной для рекламораспространителя – ООО «Астей».

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 рекламодателе.

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

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных 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 - 4 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 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 рекламодателя – ООО «Астей», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20» посредством смс-сообщения, полученного 05.04.2014 в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента – гр. <...>, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, распространение рекламы содержания: «Сломалась машина? Поможем! Эвакуатор круглосуточно! 8(863) 300-20-20» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, поступившего 05.04.2014 в 11 часов 30 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента – гр. <...> на ее получение с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» произошло по вине рекламодателя – ООО «Астей» ввиду пренебрежительного отношения к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Привлечь общество с ограниченной ответственностью «Астей» (юридический адрес: 644070, Омская область, ул. 10 лет Октября, д. 105, кв. 88; ИНН: 5504240385; ОГРН: 1135543032020; дата регистрации в качестве юридического лица – 09.07.2013 г.) 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 штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф надлежит уплатить 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 неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 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