

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 361 Р-А/2018

18 декабря 2018 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 361 Р-А/2018, возбужденного в отношении ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» (адрес: 119034, г. Москва, пер. Левшинский М., д. 10, пом. IV; ИНН 7704863302; ОГРН 1147746500351; дата регистрации юр. лица: 05.05.2014) протоколом № 151/2018 от 04.12.2018 г. об административном правонарушении, составленным заместителем руководителя, начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Краснодарского УФАС России ... по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ по факту распространения посредством смс-сообщения, полученного 21.12.2017 в 00 часов 28 минут с номера (буквенного идентификатора) «...»на телефонный номер <...> ..., рекламы содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461», с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 361Р-А/2018 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении - ООО «ТК СТА ОЛИМПИА»,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (вх. № 1257 от 15.02.2018г.) по факту

распространения посредством смс-сообщения с номера (буквенного идентификатора) «...» на телефонный номер <...> ... рекламы содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461», полученного 21.12.2017г. в 00 часов 28 минут, с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было рассмотрено дело № 111 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 25.10.2018 г. (в полном объеме 08.11.2018 г.), реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавалось в связи с его прекращением. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 111 Р/2018 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут на номер абонента +79... поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461» с номера буквенного идентификатора) «...».

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама - это 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 вышеуказанного содержания является рекламой на

основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 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 гр. ... на основании договора об оказании услуг связи «...» № ... от ... г.

Гр. ..., являясь абонентом номера +79..., не давал своего согласия на получение смс-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из ответа ПАО «ВымпелКом» (вх. № эл.п. 2434 от 20.03.2018г.) на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 3710/7 от 19.02.2018г.) следует, что вышеуказанное смс-сообщение отправлено ООО «ДэниКолл».

Согласно ответу ООО «ДэниКолл» (вх. № эл.п. 3362 от 12.04.2018г.) на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 8197/7 от 12.04.2018г.) вышеуказанное смс-сообщение распространялось ООО «Девино Телеком» в рамках заключенного Партнерского соглашения № 104/SMSot 01.11.2016г.

В отношении ООО «Девино Телеком» 13.04.2018 возбуждено дело № 111Р/2018.

Из материалов и документов, представленных ООО «Девино Телеком», следует, что распространение вышеуказанной рекламы посредством смс-сообщения осуществило ООО «Форсаж» (ИНН 3666184451) в рамках договора оказания услуг № ДТ-А/024149 от 01.07.2015 г.

В соответствии с п. 2.1 данного договора в рамках настоящего Договора Исполнитель (ООО «Девино Телеком») оказывает услуги Заказчику (ООО «Форсаж») путем предоставления доступа к Личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, что позволяет Заказчику самостоятельно отправлять на Мобильный терминал Подписчика Сообщения, получать с Мобильного терминала Подписчика смс-сообщения, а также формировать статистику по отправленным и полученным Сообщениям.

Из материалов и документов, представленных ООО «Форсаж», следует, что распространителем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «ПИР» (ИНН 3661054755). Данная реклама была распространена ООО «ПИР» в рамках договора комиссии № К-ИД-01/04-2017 на приобретение Трафика/Пакетов сообщений от 01.04.2017 г.

Согласно материалам и документам, представленным ООО «ПИР», распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило ООО «Диджитал Медиа Холдинг» в рамках заключенного между ООО «ПИР» и ООО «Диджитал Медиа Холдинг» договора № П-3 об оказании услуг по разработке, адаптации и модификации: ПАК, баз данных, Модуля «InCoreDev: SMS-уведомления» и «SMS Сервер» от 01.02.2017 г.

Однако, из документов, представленных ООО «Диджитал Медиа Холдинг», следует, что распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществило общество с ограниченной ответственностью «ТК СПЕЦ-ТРАНС-АВТО ОЛИМПИЯ» (ИНН 7704863302) в рамках заключенного между данными лицами договора № 17603 об оказании услуг от 15.06.2017 г.

В соответствии с п. 1.1 указанного договора Исполнитель (ООО «ТК СТА Олимпия») оказывает за плату Заказчику услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке смс-сообщений в течение определенного периода.

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».

В соответствии с 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: «Обмен Вашего авто на новый BMW «ключ в ключ!» Звоните, цены Вас удивят: +74996536833, отписаться: 84955404461», полученного 21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут с номера (буквенного идентификатора) «...» на телефонный номер <...> ..., является ООО «ТК СТА ОЛ ИМПИА» (адрес: 119034, г. Москва, пер. Левшинский М., д. 10, помещение IV; ИНН 7704863302).

На основании вышеизложенного, Краснодарским УФАС России установлено, что рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания, полученной посредством смс-сообщения на телефонный номер <...> с номера (буквенного идентификатора) «...», ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

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

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 - 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.

Таким образом, действия рекламодателя – ООО «ТК СТА ОЛИМПИА», выразившиеся в распространении рекламы вышеуказанного содержания посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> ... с номера (буквенного идентификатора) «...», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Темрюк.

Время совершения административного правонарушения – 21.12.2017 г. в 00 часов 28 минут.

Обстоятельств в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность на дату рассмотрения дела, Краснодарским УФАС России не установлено.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «ТК СТА ОЛИМПИА» (адрес: 119034, г. Москва, пер. Левшинский М., д. 10, пом. IV; ИНН 7704863302; ОГРН 1147746500351; дата регистрации юр. лица: 05.05.2014) 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 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

УИН: 16168121900001478429

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН:**

16168121900001478429

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 штрафа.

В соответствии с частью 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.