

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 359Р-А/2014

15 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 времени и месте рассмотрения дела № 359Р-А/2014 представителя ООО «Прометей», материалы дела об административном правонарушении № 359Р-А/2014, возбужденного протоколом Краснодарского УФАС России № 177/2014 от 02.12.2014г. 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 23.12.2013 г. в 10 часов 21 минуту на номер <...>смс-сообщения с рекламой содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? - Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 88001008862», без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

24.01.2014 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление гр. <...> о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 23.12.2013г. в 10 часов 21 минуту смс-сообщения с рекламой содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано-Финанс»! Вернем часть %! 88001008862» на номер абонента <...>.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем и информацией о соединениях абонента номера <...>, представленной оператором услуг связи ОАО «ВымпелКом» (вх. эл./п. №1110 от 18.03.2014) за вышеуказанные дату и время (детализация).

В заявлении <...>указано, что предварительного согласия на получение данной рекламы он 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 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 23.12.2013 г. в 10 часов 21 минуту на номер абонента <...> посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? - Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 88001008862» без его предварительного согласия было возбуждено дело №180Р/2014 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Прометей». 28.08.2014г. 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».

02.12.2014г. по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» протоколом об административном правонарушении № 177/2014 Краснодарским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 359Р-А/2014.

При рассмотрении дела № 359Р-А/2014 Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Из представленных документов и материалов, по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 2443/7 от 24.02.2014) оператором услуг связи ОАО «ВымпелКом» (вх. эл./п. №1110 от 18.03.2014), следует, что гр. <...> является абонентом ОАО «ВымпелКом» и владельцем номера <...> на основании абонентского договора оказания услуг сотовой связи.

Также 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) следует, что смс – центр (+79023700113), с которого было отправлено смс – сообщение 23.12.2013г. в 10 часов 21 минуту с рекламой вышеуказанного содержания, принадлежит номерной емкости оператора связи ОАО «СМАРТС».

Из документов и материалов, представленных ОАО «СМАРТС» (вх. № 2325 по эл. почте от 20.05.2014) следует, что ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, согласно технической документации номер <...> закреплен за смс – центром ЗАО «Астрахань GSM».

Согласно информации, представленной оператором связи ЗАО «Астрахань GSM» (вх. № 6445 от 17.06.2014г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 8448/7 от 30.05.2014), сервисный номер <...>, с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862» от 23.12.2013 в 10 часов 21 минуту (согласно детализации) был выделен партнеру ЗАО «Астрахань GSM» юридическому лицу – ООО «Прометей», на основании договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013 г.

Согласно п.1.1.4. данного договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013 г., ООО «Прометей» выделены ГТ номера, в том числе и номер <...>, для проведения смс –

рассылки.

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 «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 п. 2.1.5 договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013 г. ООО «Прометей» обязано осуществлять рассылку сообщений в соответствии с требованиями законодательства РФ.

В соответствии с п. 2.1.21 договора № 06-02-02/184 от 26.08.2013 г. 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 № 180Р/2014, а также при рассмотрении дела № 359Р-А/2014 Краснодарским УФАС России у ООО «Прометей» были запрошены договор, заключенный ООО «Прометей» с контрагентом, о распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862»*, документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера <...> на получение вышеуказанной рекламы в виде смс-сообщения, лог-файла, подтверждающего прохождение смс-сообщения с рекламой содержания: *«Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862»*, полученного 23.12.2013г. в 10 часов 21 минуту на телефонный номер <...>, через оборудование системы учета смс-сообщений ООО «Прометей».

Указанные документы 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламодателе.

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: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862», полученной 23.12.2013г. в 10 часов 21 минуту 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 <...>, что подтверждено договором о предоставлении услуг связи Билайн от 03.12.2011г., заключенным между <...>и ОАО «ВымпелКом».

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

При рассмотрении дела №180Р/2014, а также при рассмотрении дела № 359Р-А/2014 ООО «Прометей» не были представлены доказательства получения согласия абонента номер +<...>на получение рекламы содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862» посредством смс – сообщения.

Таким образом, рекламодателем - ООО «Прометей» при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 23.12.2013 г. в 10 часов 21 минуту на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862» без предварительного согласия абонента гр. Мирошина Р.В., нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение 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 23.12.2013 г. в 10 часов 21 минуту по сетям электросвязи рекламы содержания: «Нужны ДЕНЬГИ? – Бери в ООО «Нано – Финанс»! Вернем часть %! 8001008862», 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