

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 75-14.3ч.1/15

об административном правонарушении

25 ноября 2015 года

г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 75-14.3ч.1/15, возбужденного в отношении закрытого акционерного общества «СмартКардЛинк» (ОГРН 1027700225453, ИНН 7734198004, КПП 774301001, зарегистрированное по адресу: 125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 80, корп. 37) по факту распространения рекламы ЗАО «СмартКардЛинк» путем рассылки СМС-сообщения 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 представителя ЗАО «СмартКардЛинк», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

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

исследовав материалы дела,

### УСТАНОВИЛ:

01 марта 2015 года на телефонный номер физического лица поступило СМС-сообщение с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду 75628555 на [ruslavbank.ru/sp](http://ruslavbank.ru/sp)» от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK» через СМС-центр <...> при отсутствии согласия абонента на получение СМС-сообщений с рекламой.

Информация, поступившая 01 марта 2015 года 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 услугам предоставления кредитов, их продвижение на рынке.

В силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> также входит в ресурс нумерации оператора связи ОАО «МТС», которое сообщило, что буквенный номер «RUSSLAVBANK» выделен ЗАО «СмартКардЛинк» в рамках агентского договора № D140755872 от 08.12.2014.

На запрос Челябинского УФАС России ЗАО «СмартКардЛинк» письменно пояснило, что управление СМС-рассылкой осуществлялось на стороне ООО «Импульс», по состоянию на 08.07.2014 предварительное согласие абонента <...> на данную рассылку получено не было. Из материалов дела следует, что заказчиком данной рассылки является ООО «Импульс», в результате последовательно заключенных сделок: договор № 010413 от 01.04.2013, договор на оказание услуг по передаче смс-трафика посредством программы исполнителя № 03/112 от 07.03.2012, договор оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных № 62/14 от 15.02.2014.

При рассмотрении дела о нарушении требований Федерального закона «О рекламе» довод ЗАО «СмартКардЛинк» о том, что ответственность за рассылку рекламного сообщения лежит на ООО «Импульс», не принят во внимание, поскольку согласно агентскому договору № D140755872 от 08.12.2014 ЗАО «СмартКардЛинк» приняло на себя обязательство по доставке рекламных и иных сообщений от заказчиков, в рамках договора № 010413 от 01.04.2013 ЗАО «СмартКардЛинк» также приняло на себя обязательство по оказанию услуг информационного, технологического обеспечения, обработке и отправке сообщений заказчика. Доказательства, подтверждающие передачу иным лицам принятого ЗАО «СмартКардЛинк» обязательства по доставке сообщений заказчиков, в материалах дела отсутствуют.

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.

Направление рекламы, содержащей сведения об услуге предоставления кредитов по сетям электросвязи, согласно агентскому договору № D140755872 от 08.12.2014, осуществляет ЗАО «СмартКардЛинк», являющееся рекламодателем указанной рассылки.

Сведений (документов) о том, что непосредственно перед направлением ЗАО «СмартКардЛинк» получено согласие абонента телефонного номера <...> на рассылку СМС-сообщений при рассмотрении дела не представлено.

Из анализа норм Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента, а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

ЗАО «СмартКардЛинк» не приняты все достаточные меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при направлении СМС-сообщения с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015

переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду 75628555 на [ruslavbank.ru/sp](http://ruslavbank.ru/sp)» от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK» на номер абонента <...>.

Таким образом, с учетом того, что нормы законодательства Российской Федерации о рекламе предполагают направление рекламы посредством использования сетей электросвязи только с предварительного согласия абонента, ЗАО «СмартКардЛинк», являясь заказчиком рассылки рекламного СМС-сообщения на основании агентского договора № D140755872 от 08.12.2014, могло принять все возможные меры по установлению принадлежности телефонного номера <...> конкретному лицу, а также по получению предварительного согласия данного абонента на распространение ему рекламы. Такие меры ЗАО «СмартКардЛинк» не приняты, в связи с чем допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно заявителю (абоненту телефонного номера <...>) поступило СМС-сообщение с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду 75628555 на [ruslavbank.ru/sp](http://ruslavbank.ru/sp)» без его предварительного согласия.

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 08 июля 2015 года.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является ЗАО «СмартКардЛинк» как лицо, осуществляющее распространение рекламы по сетям электросвязи на основании агентского договора № D140755872 от 08.12.2014.

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

Вина ЗАО «СмартКардЛинк» выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по получению предварительного согласия абонента на рассылку СМС-сообщения с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам предодобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду 75628555 на [ruslavbank.ru/sp](http://ruslavbank.ru/sp)», в результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения

(часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

01 марта 2015 года заявителю на его абонентский номер <...> поступило СМС-сообщение рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «RUSSLAVBANK» без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности рекламодателя данной рекламы, ЗАО «СмартКардЛинк», истекает 01 марта 2016 года.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Распространение ЗАО «СмартКардЛинк» СМС-сообщения с рекламой: «Снижаем ставки по кредитам! Только до 15.03.2015 переплата всего 24,8%! Вам одобрен кредит 295000 руб. Нужен только паспорт <...> Подробно <...> или по коду 75628555 на [russlavbank.ru/sp](http://russlavbank.ru/sp)» без предварительного согласия абонента, противоречит требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ЗАО «СмартКардЛинк» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ЗАО «СмартКардЛинк» 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». Однако ЗАО «СмартКардЛинк» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ЗАО «СмартКардЛинк» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ЗАО «СмартКардЛинк» 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.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, должностное лицо, рассматривающее дело об административных правонарушениях может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3.3. статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса

С учетом изложенного, ЗАО «СмартКардЛинк» может быть назначено наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать закрытое акционерное общество «СмартКардЛинк» (ОГРН 1027700225453, ИНН 7734198004, КПП 774301001, зарегистрированное по адресу: 125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 80, корп. 37) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ЗАО «СмартКардЛинк» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **100 000 (ста 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.

В 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 Арбитражный суд 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. 325.

Постановление объявлено 25 ноября 2015 года в отсутствие представителя ЗАО «СмартКардЛинк».