

## Постановление

о наложении штрафа по делу № 08-05-15/13

об административном правонарушении

11 сентября 2015 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-15/13, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Мельниковой Н.А. (гражданка Российской Федерации, индивидуальный предприниматель, ОГРН 309760432900070 от 25.11.2009, ИНН 760604372496, адрес регистрации: 150014, г. Ярославль, <...>),

### УСТАНОВИЛ:

В адрес Мурманского управления Федеральной антимонопольной службы поступило обращение гражданина <...> по факту нежелательной рекламной смс рассылки: «Быстрые займы до 70000! Микрозаймы за 1 час. 88003338707 звони! L2J» от 27.03.2015 в 13ч.51мин. от абонента +79022295656, через смс центр +79168960265 без получения предварительного согласия гражданина <...> (+7<...>).

В заявлении гражданин <...> сообщает, что не давал свое согласие на получение данной рекламы и считает, что распространение рекламы нарушает статью 18 Закона о рекламе. В качестве подтверждения получения рекламы гражданин приложил к заявлению скриншот со своего мобильного телефона и дал письменное согласие на получение антимонопольным органом информации от третьих лиц в целях установления рекламораспространителя.

Гражданин <...> просит антимонопольный орган провести проверку по указанному факту, возбудить административное производство и обязать рекламодача и рекламораспространителя исключить из списков рассылок рекламы его абонентский номер.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе:

реклама - 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;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 1 статьи 18 Закон 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.

Термины употребляемые операторами связи:

СМС- короткое текстовое сообщение, содержащее информацию в текстовом или бинарном формате, которое передается Исполнителем от шлюза Заказчика до мобильного терминала Заказчика при помощи оборудования своей сети и транзитом через свою сеть в сеть иных Исполнителей.

СМС центр- центр обработки коротких сообщений. Комплекс оборудования, предназначенный для обработки, хранения и доставки коротких сообщений.

СПАМ- это рассылка смс-сообщений рекламного характера, которая осуществляется на мобильные терминалы Заказчиков без предварительного согласия Заказчиков или заведомо вводящая Заказчиков в заблуждение относительно характера этих смс сообщений или их отправителя.

По заявлению гражданина <...> антимонопольным органом была проведена проверка, в ходе которой установлено следующее.

Гражданин <...> является абонентом ОАО «Московская городская телефонная сеть» с выделенным номером +7 <...>

Согласно представленной оператором связи детализации смс-сообщений 27.03.2015г. в 13 часов 51 минуту на абонентский номер <...> <...> поступило смс-сообщение от абонента с номером +79022295656.

Абонентский номер <...> соответствует Российской системе и плану нумерации и выделен оператору связи ЗАО «Ярославль-GSM».

По информации ЗАО «Ярославль-GSM» номер <...> , с которого направлялись рекламные смс-сообщения, закреплен за индивидуальным предпринимателем Мельниковой Н.А.

Оператор ЗАО «Ярославль-GSM» предоставил в УФАС по Мурманской области копию договора б/н от 17.12.2013 с ИП Мельниковой Н.А., приложение к нему и протокол о начале оказания услуг по передаче смс-сообщений(приложение№3).

Таким образом, ИП Мелникова Н.А., используя функции программного приложения

ЗАО «Ярославль-GSM», самостоятельно осуществляет необходимые действия с сообщениями с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

В рассматриваемом случае, рекламное смс-сообщение: «Быстрые займы до 70000! Микрозаймы за 1 час. 88003338707 звони! L2J» направлено ИП Мельниковой Наталией Александровной 27.03.2015 в 13ч.51мин. на мобильный телефон(+7 <...>) гражданина <...>, без получения предварительного согласия абонента, о чем свидетельствует заявление гражданина и материалы дела.

В материалах дела отсутствует документальное подтверждение, что ИП Мельникова Н.А. имеет согласие абонента <...> на получение рекламной sms-рассылки.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, индивидуальный предприниматель Мельникова Н.А. осуществляет рекламную деятельность и деятельность в области электросвязи на территории г. Ярославля.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

ИП Мельникова Н.А. при осуществлении рекламной смс-рассылки была обязана получить предварительное согласие абонента <...> на распространение рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, ИП Мельниковой Н.А. были нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В Мурманское УФАС России до вынесения постановления не представлен документ подтверждающий получения согласия абонента <...> на рекламную смс-рассылку.

Таким образом, ИП Мельникова Н.А., проживающая в г. Ярославле ул. Угличская, д. 42, кв.17., используя функции программного приложения ЗАО «Ярославль-GSM» самостоятельно направила 27.03.2015 в 13ч.51мин. на мобильный телефон(+7<...>) гражданина <...> рекламное смс-сообщение: «Быстрые займы до 70000! Микрозаймы за 1 час. 88003338707 звони! L2J» не получив предварительно согласие абонента гражданина <...> на получение рекламного сообщения, тем самым нарушила часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона возложена на рекламодателя.

Рекламодателем является ИП Мельникова Н.А. (гражданка Российской Федерации, индивидуальный предприниматель, ОГРН 309760432900070 от

25.11.2009, ИНН 760604372496, адрес регистрации: г. Ярославль,<...>).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

В действиях индивидуального предпринимателя Мельниковой Н.А. усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно - распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Рекламораспространитель, размещая рекламу должен предпринять все меры для соблюдения рекламного законодательства и позаботиться о том, чтобы смс рассылка направлялась в адрес тех потребителей, которые выразили согласие на получение рекламных смс сообщений.

Корреспонденцию по месту регистрации ИП Мельникова Н.А. не получает, о чем свидетельствуют материалы дела, уведомление о рассмотрении дела об административном правонарушении с истекшим сроком хранения вернулось в УФАС по Мурманской области.

Мурманское УФАС предприняло все меры для уведомления ИП Мельниковой Н.А. о вынесении постановления.

ИП Мельникова Н.А. о месте и времени рассмотрения дела № 08-05-15/13 уведомлена должным образом. На рассмотрение не явилась.

В адрес УФАС по Мурманской области заявлений, пояснений, ходатайств от ИП Мельникова Н.А. не поступало.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и смягчающих ответственность обстоятельств.

Руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ**

Признать виновным индивидуального предпринимателя Мельникову Н.А. в совершении нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на ИП Мельникову Н.А. штраф в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г.МУРМАНСК БИК 044705001.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 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 РФ.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

**Заместитель руководителя управления И.Н.Попова**