

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

04 декабря 2014 года

Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России) Тукаев Вячеслав Александрович, рассмотрев протокол от 30.10.2014 №01/ПР-1323 и материалы дела об административном правонарушении №Ш01-423/14, возбужденного в отношении ИП Павлова Юрия Ивановича (ИНН:782540276790, юридический адрес: Петергофское шоссе, д.21, корп.3, кв.162, Санкт-Петербург, 198328),

УСТАНОВИЛ:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела №76/19-Р, переданные Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России), по факту распространения 05.12.2013 в 15:48 смс рекламного характера: «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04» ИП Павловым Ю.И. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +79602461088, содержащего нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Согласно материалам дела №76/19-Р, в Мордовское УФАС России поступило заявление гр.Порай- Кошица П.А. от 05.12.2013, зарегистрированного и проживающего в г.Санкт-Петербурге, в котором сообщается о факте получения 05 декабря 2013 года в 15:48 на его абонентский номер сотовой связи Билайн +79602461088 без его на то согласия sms-сообщения следующего содержания: «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04».

Федеральная антимонопольная служба письмом от 17.12.2013 № АД/51277/13

(вх.№4596 от 30.12.2013) поручила Мордовскому УФАС России возбудить и рассмотреть дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании вышеизложенного определением Мордовского УФАС России от № 100 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было возбуждено производство по делу № 76/19-Р. Определением Мордовского УФАС России от 16.04.2014 № 163 рассмотрение дела № 76/19-Р откладывалось и продлевался срок его рассмотрения до 18 июня 2014 года.

На основании поступившего ходатайства от Ефимкина М.С. (вх.№2516 от 26.05.2014), представляющего интересы ИП Павлова Ю.И. по доверенности 78 А А 4971631, в назначенном на 26 мая 2014 года в 15.00 часов заседании Комиссии Мордовского УФАС России объявлялся перерыв до 30 мая 2014 года до 15 часов 30 минут, после которого рассмотрение дела продолжилось.

Исследовав имеющиеся в настоящем деле документы и материалы в их совокупности, Комиссия установила следующее.

Из скриншота, приложенного к заявлению гр. Порай-Кошица П.А., следует, что на телефон заявителя +79602461088 от VostokAvto через номер СМС-центра +79037011111 поступило sms-сообщение, содержащее следующую информацию: «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04» (Дата и время: 05.12.2013 15:48).

Распространенная информация по своему содержанию, не позволяя определить круг ее получателей, является не персонифицированной, направленной на привлечение внимания неопределенного круга лиц к товарам для автомобилей HYUNDAI (резина и антикор, и др.подарки), предлагаемым ВОСТОК-АВТО, подробности о которых предлагается узнать по телефону 703-04-04, формирует и поддерживает интерес к таким товарам и к деятельности ВОСТОК-АВТО по их реализации, тем самым способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо

мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является деятельность ВОСТОК-АВТО по реализации товаров (резина и антикор, и др. подарки) для автомобилей HYUNDAI, подробности о которых предлагается узнать по телефону 703-04-04.

Распространение такой рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Однако, из заявления гр. Порай-Кошица П.А., проживающего в г. Санкт-Петербурге, следует, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного sms-сообщения, которое доставлено на его номер мобильного телефона +79602461088, предоставленный в качестве абонентского номера оператором сотовой связи Билайн.

Как установлено выше, рассматриваемое sms-сообщение отправлено через номер СМС-центра +79037011111, который, согласно Реестру Российской системы нумерации, принадлежит ОАО «ВымпелКом».

Из сведений, предоставленных ОАО «ВымпелКом» в адрес Мордовского УФАС России с письмом от 24.02.2014 №171 (вх. №762 от 25.02.2014), следует, что такая smsf рассылка осуществлена ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (г. Москва) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» и дополнительного соглашения к нему (имеется в материалах настоящего дела в качестве приложения к названному письму).

В названном письме также сообщается о том, что в г. Санкт-Петербурге абонентом номера телефона 703-04-04, ссылка на который содержится в тексте распространенной рекламы и который, согласно Реестру Российской системы нумерации, также принадлежит ОАО «ВымпелКом», является ООО «Восток-Авто» (г. Санкт-Петербург).

Полученные сведения позволяют сделать вывод, что рекламодателем рассматриваемой sms-рекламы является ООО «Восток-Авто» (г. Санкт-Петербург).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Между тем, ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (г. Москва) с письмом б/н от 16.04.2014 (вх.

№1720 от 17.04.2014) предоставило сведения и документы, из которых следует, что отправителем sms-сообщения «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор \$ любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04» (Дата и время: 05.12.2013 15:48) является Индивидуальный предприниматель Павлов Ю.И. (г.Санкт-Петербург), которому на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012г., заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ИП Павловым Ю.И., и дополнительного соглашения №1 (Отправка/прием сообщений) от 23.10.2012г. к такому договору предоставлен «личный кабинет пользователя» в программе для ЭВМ «DEVINO Platform», принадлежащей ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является деятельность ВОСТОК-АВТО по реализации товаров (резина и антикор, и др.подарки) для автомобилей HYUNDAI, подробности о которых предлагается узнать по телефону 703-04-04.

Распространение такой рекламы по сетям электросвязи должно осуществляться при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Однако, из заявления гр.Порай-Кошица П.А., проживающего в г.Санкт-Петербурге, следует, что он не давал согласия на получение вышеприведенного рекламного sms- сообщения, которое доставлено на его номер мобильного телефона +79602461088, предоставленный в качестве абонентского номера оператором сотовой связи Билайн.

Как установлено выше, рассматриваемое sms-сообщение отправлено через номер СМС-центра +79037011111, который, согласно Реестру Российской системы нумерации, принадлежит ОАО «ВымпелКом».

Из сведений, предоставленных ОАО «ВымпелКом» в адрес Мордовского УФАС России с письмом от 24.02.2014 №171 (вх.№762 от 25.02.2014), следует, что такая sms рассылка осуществлена ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (г.Москва) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» и дополнительного соглашения к нему

(имеется в материалах настоящего дела в качестве приложения к названному письму).

В названном письме также сообщается о том, что в г.Санкт-Петербурге абонентом номера телефона 703-04-04, ссылка на который содержится в тексте распространенной рекламы и который, согласно Реестру Российской системы нумерации, также принадлежит ОАО «ВымпелКом», является ООО «Восток-Авто» (г.Санкт-Петербург).

Полученные сведения позволяют сделать вывод, что рекламодателем рассматриваемой sms-рекламы является ООО «Восток-Авто» (г.Санкт-Петербург).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Между тем, ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (г.Москва) с письмом б/н от 16.04.2014 (вх.№1720 от 17.04.2014) предоставило сведения и документы, из которых следует, что отправителем sms-сообщения «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор \$ любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04» (Дата и время: 05.12.2013 15:48) является Индивидуальный предприниматель Павлов Ю.И. (г.Санкт-Петербург), которому на основании договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012г., заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ИП Павловым Ю.И., и дополнительного соглашения №1 (Отправка/прием сообщений) от 23.10.2012г. к такому договору предоставлен «личный кабинет пользователя» в программе для ЭВМ «DEVINO Platform», принадлежащей ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Так, Дополнительным соглашением №1 (Отправка/прием сообщений) от 23.10.2012г. к договору оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012г., определено, что Исполнитель - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет Заказчику - ИП Павлову Б.И. доступ к Личному кабинету пользователя на DEVINO Platform, позволяющий Заказчику самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг (п.2.1 дополнительного соглашения), Заказчик инициирует оказание услуг путем передачи команды на отправку или прием сообщений через web-интерфейс Личного кабинета пользователя либо по протоколам передачи данных (п.6.2 дополнительного соглашения). При этом Заказчик обязан самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получить от Подписчика, на Мобильный терминал/Электронный почтовый ящик которого планируется отправка Сообщений, письменное согласие на получение таких Сообщений (п.3.3.2 дополнительного соглашения).

В письменной позиции лица, в отношении которого ведется производство по признакам нарушения законодательства о рекламе от 28.05.2014 (вх.№2595 от 29.05.2014), поступившей в адрес Мордовского УФАС России от Ефимкина М.С., представляющего интересы ИП Павлова Ю.И. по доверенности 78 А А 4971631 от 13.09.2013г. (выдана сроком на один год), подтверждается факт отправки рассматриваемого sms-сообщения, заказчиком которого является ООО «Восток-Авто».

Совокупность установленных договорных отношений указывает на то, что Индивидуальный предприниматель Павлов Ю.И. самостоятельно сформировал содержание рассматриваемого sms-сообщения с рекламой товаров ВОСТОК-

АВТО, выбрал получателя такой рекламы и, используя предоставленную ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» техническую возможность, обеспеченную в том числе услугами ОАО «ВымпелКом», посредством доступа к «личному кабинету пользователя» на DEVINO Platform (программно-аппаратный комплекс) осуществил непосредственную отправку sms-сообщения с такой рекламой на абонентский номер сотовой связи Билайн +79602461088 в интересах ООО «Восток-Авто».

Несмотря на то, что ООО «Восток-Авто» не предоставило в адрес Мордовского УФАС России документы и материалы, на основании которых названное лицо осуществило заказ на распространение sms-рекламы, посредством которой продвигаются товары ВОСТОК-АВТО, данное обстоятельство не повлияло на выявление лица, непосредственно осуществившего такую sms-рекламу.

Материалами дела №76/19-Р установлено, что в рассматриваемом случае рекламораспространителем выступил Индивидуальный предприниматель Павлов Ю.И. (ИНН 782540276790; ОГРНИП 312784724100780).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из договора оказания услуг № ДТ-К/013119 от 23.10.2012г., заключенного между ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» и ИП Павловым Ю.И., и дополнительного соглашения №1 (Отправка/прием сообщений) от 23.10.2012г. к такому договору ИП Павлов Ю.И. прежде, чем осуществить отправку sms-сообщения, должен был в обязательном порядке получить письменное согласие адресата на получение такого сообщения.

Приведенное обязательство согласуется с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы. При этом из данной нормы следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

В письменной позиции лица, в отношении которого ведется производство по признакам нарушения законодательства о рекламе от 28.05.2014 (вх.№2595 от 29.05.2014), выражено мнение, что рассылка sms-сообщений индивидуализированным субъектам - абонентам сотовых операторов не является рекламой, поскольку такие сообщения носят персонализированный характер и по такому признаку не соответствуют понятию рекламы.

Приведенное мнение не может быть принято во внимание, поскольку основано на неверном истолковании понятия рекламы, содержащегося в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе».

В поступившем абоненту номера +79602461088 sms-сообщении «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04» отсутствуют сведения, указывающие на лицо, до которого информация должна быть доведена (распространена) и на восприятие которого непосредственно направлена, и такая информация не позволяет

определить круг её получателей, то есть не является персонифицированной, а направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к предлагаемым ВОСТОК-АВТО товарам, что, как было выше установлено, по всем признакам соответствует понятию рекламы.

Вместе с тем, в письменной позиции лица, в отношении которого ведется производство по признакам нарушения законодательства о рекламе от 28.05.2014 (вх.№2595 от 29.05.2014), даются пояснения относительно процесса получения от абонентов их согласия на sms-рассылку, существо которых сводится к следующему.

ИП Павлов Ю.И. формирует список sms-рассылки из номеров телефонов, полученных банковским платежным агентом ООО «Трейд Мобайл» в результате обслуживания терминалов самообслуживания Банка «Балтика» по приему платежей от населения в г.Санкт-Петербурге и других регионах РФ, и использует их для дальнейшей sms-рассылки по своему усмотрению.

В подтверждение правомерности такого использования предоставлены: договор б/н от 17.12.2011г., заключенный между ОАО АКБ «Балтика» и ООО «Трейд Мобайл», предметом которого является привлечение банком агента для принятия от плательщиков наличных денежных средств с применением терминалов, при том, что агент осуществляет такую деятельность от имени банка; лицензионный договор 06-2012 о предоставлении лицензии на право использования базы данных от 01.07.2013г., заключенный между ООО «Трейд Мобайл» (лицензиар) и ИП Павловым Ю.И. (лицензиат), предметом которого является предоставление права на использование базы телефонных номеров абонентов сотовой подвижной связи, содержащейся в терминале самообслуживания по приему платежей, при том, что лицензиар передает лицензиату право на использование базы в своих целях, в том числе для рассылок сообщений информационного характера, гарантируя тот факт, что лицензиаром получено предварительное разрешение лица, распоряжающегося телефонным номером, на осуществление рассылок по каналам электросвязи и по телефонным номерам абонентов, право на привлечение третьих лиц для осуществления указанных выше рассылок.

Также предоставлена распечатка данных, отображающая принятие денежных средств с использованием терминала самообслуживания (БЦ Фидель (Обуховской обороны пр. д.70 к.3)) на номер Билайн 9602461088 (время принятия 30.10.2013 14:07:05; принято 450.00).

В обоснование правомерности использования номера 9602461088, зафиксированного в базе телефонных номеров абонентов сотовой подвижной связи, содержащейся в терминале самообслуживания по приему платежей, предоставлена распечатка оферты, с текстом которой можно ознакомиться при нажатии кнопки «оферта» в окне терминала самообслуживания по приему платежей, а также распечатка фототаблиц с «пошаговым» изображением окна терминала самообслуживания по приему платежей.

Так, в начале работы с терминалом самообслуживания по приему платежей в первом окне отображается перечень предлагаемых опций, в том числе, опция «оферта», опция «оплата услуг», на котором, после выбора опции «оплата услуг», отображается второе окно, с использованием опций которого набирается номер телефона, на который предполагается зачислить денежные средства, а также

осуществляется переход в другое окно через опцию «далее*», сопровождаемую надписью «* настоящим я подтверждаю, что ознакомился с условиями оферты, принимаю их в полном объеме. Условия возврата средств, получения остатка средств до меня доведены.».

При этом в пункте 2.3 оферты закреплено положение о её безоговорочности: «Клиент осуществляет полный и безоговорочный акцепт настоящей оферты и всех изложенных в ней условий в момент начала использования Терминала. Началом использования терминала является активация кнопки, подтверждающей согласие с условиями настоящей оферты. Начало использования терминала само по себе уже является акцептом настоящей оферты. Исполнение каких-либо пунктов данной оферты при игнорировании прочих недопустимо. Частичное принятие оферты недопустимо.».

Последовательность действий по использованию терминала самообслуживания подтверждает тот факт, что клиент, воспользовавшийся услугами терминала самообслуживания по приему платежей, безоговорочно осуществляет оплату услуг, при этом лишаясь непосредственно в момент оплаты услуг возможности отказаться от предложенной ему в оферте sms-рассылки, и тем самым позволяет вносить указанный им номер телефона в базу данных, формируемую ООО «Трейд Мобайл» и в последующем передаваемую для sms-рассылки ИП Павлову Ю.И.

Оценив предоставленные ИП Павловым Ю.И. документы и сведения, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Полученные через терминалы самообслуживания по приему платежей данные о номере мобильного телефона 9602461088 носят обезличенный характер и не позволяют однозначно определить их принадлежность конкретному лицу, от которого посредством безоговорочной оферты выражено предварительное согласие на рассылку sms-сообщений.

Между тем, гр.Порай-Кошиц П.А., который на основании договора с оператором сотовой связи Билайн является абонентом номера +79602461088, в своем заявлении указал, что своего предварительного согласия на получение рассматриваемой sms-рекламы не давал.

В силу статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» под абонентом понимается пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Следовательно, учитывая требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», необходимо признать, что распространение рекламы по сетям электросвязи возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия конкретного лица (абонента), которому принадлежит абонентский номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи.

В предложенных к рассмотрению ИП Павловым Ю.И. документах, которые были проанализированы выше, отсутствуют персональные данные о лице (фамилия, имя, отчество, место жительства, номер основного документа, удостоверяющего личность), позволяющие однозначно определить принадлежность таких данных

конкретному субъекту персональных данных, которое фактически осуществило оплату услуг сотовой связи Билайн и тем самым безоговорочно приняло условия оферты терминалов самообслуживания по приему платежей.

Следовательно, ИП Павлов Ю.И. не располагает сведениями о конкретном лице, воспользовавшемся услугами Терминала самообслуживания населения по приему платежей, которые бы могли безусловно доказать наличие предварительного согласия гр.Порай-Кошица Г.А. на получение рассматриваемой sms-рекламы.

В этой связи использование ИП Павловым Ю.И. для sms-рассылки обезличенных сведений об абонентском номере 9602461088 без установления принадлежности такого номера конкретному лицу, владеющему на законных основаниях таким абонентским номером, а также без получения от такого лица его персонально выраженного Предварительного согласия на получение sms-рассылки рекламного характера не может быть принято в качестве доказательства соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Из нормы части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы, следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

В рассматриваемом случае рекламодатель - ИП Павлов Ю.И. не предоставил надлежащих доказательств того, что им в процессе sms-рассылки с рассматриваемой рекламой было получено предварительное согласие, персонально выраженное гр.Порай-Кошицем П.А., являющимся абонентом номера сотовой связи Билайн +79602461088, на получение такой sms-рекламы.

Таким образом, реклама «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04», распространенная посредством sms-сообщения, доставленного в г.Санкт-Петербург 05 декабря 2013 года в 15:48 по сети подвижной радиотелефонной связи на абонентский номер сотовой связи Билайн +79602461088, нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

Материалами дела №76/19-Р установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено в действиях рекламораспространителя - ИП Павлова Ю.И. (ИНН 782540276790; ОГРНИП 312784724100780), которому надлежит выдать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Решением от 02.06.14 (исх.№448) Комиссии Мордовского УФАС России реклама: «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04», распространённая 05.12.2013 в 15:48 по сети подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +79602461088, признана ненадлежащей. В действиях ИП Павлова Ю.И. как рекламораспространителя, выразившихся в распространении указанной рекламы, установлено нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе». ИП Павлову Ю.И. выдано предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 05.12.2013.

В соответствии с ч.1 ст.29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Мордовским УФАС России на основании ч.1 ст.29.5 КоАП РФ материалы дела №76/19-Р переданы в Санкт-Петербургское УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ИП Павлова Ю.И. (ИНН:782540276790, юридический адрес: Петергофское шоссе, д.21, корп.3, кв.162, Санкт-Петербург, 198328).

Санкт-Петербургским УФАС России определением (исх.№01/23898 от 13.10.2014) возбуждено дело об административном правонарушении №Ш01-423/14 и проведении административного расследования в отношении ИП Павлова Ю.И.

Определением (исх.№ 01/23898 от 13.10.2014) ИП Павлов Ю.И. вызван на 30.10.2014 в 12.00 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

30.10.2014 ИП Павлов Ю.И. на составление протокола об административном правонарушении в назначенный срок не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

ИП Павлов Ю.И. не проинформировал Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки на составление протокола об административном правонарушении. Документы, запрошенные Санкт-Петербургским УФАС России ИП Павловым Ю.И. не представлены.

На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие ИП Павлова Ю.И. В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведётся

производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с указанным Кодексом.

Санкт-Петербургским УФАС России определением (исх.№01/25731 от 30.10.2014) рассмотрение дела №Ш01-423/14 об административном правонарушении назначено 11.11.2014 в «10:15».

11.11.2014 ИП Павлов Ю.И. на рассмотрение административного дела №Ш01-423/14 не явился. В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют доказательства о надлежащем извещении ИП Павлова Ю.И. о времени и месте рассмотрения административного настоящего дела.

Определением от 11.11.2014 №01/26457 рассмотрение административного дела Ш01-422/14 было отложено на 04.12.2014 в 11.15.

04.12.2014 ИП Павлов Ю.И. на рассмотрение административного дела №Ш01-423/14 не явился, при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения настоящего дела. Дело №Ш01-423/14 об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие ИП Павлова Ю.И.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1. КоАП РФ, 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 со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. В силу примечания к названной норме лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу императивных указаний ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ виновными за совершения правонарушения, предусмотренного названной нормой, могут быть признаны граждане, должностные лица и юридические лица.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ИП Павлова Ю.И. возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии зависящих от ИП Павлова Ю.И. мер по их соблюдению.

Вина ИП Павлова Ю.И. состоит в том, что он, являясь индивидуальным

предпринимателем, не исполнил требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.2 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №Ш01-423/14 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №Ш01-423/14 обстоятельства, смягчающее и отягчающее административную ответственность ИП Павлова Ю.И не установлены.

Оснований освобождения ИП Павлова Ю.И. от административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, в том числе по ст. 2.9 КоАП РФ, не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, КоАП РФ.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ИП Павлову Юрию Ивановичу (ИНН:782540276790, юридический адрес: Петергофское шоссе, д.21, корп.3, кв.162, Санкт-Петербург, 198328) административное наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении рекламы: «ВОСТОК-АВТО за беззаботную зиму: резина и антикор к любому HYUNDAI и др.подарки до 27.12.2013. Звони 703-04-04», направленной посредством смс-сообщения 05.12.2013 в 15:48 на номер мобильного телефона заявителя +79602461088, без его предварительного согласия, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

2. ИП Павлову Юрию Ивановичу представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт № 40 101 810 200 000 010 001

Головной расчетно-кассовый центр Главного управления (ГРКЦ ГУ) Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044 030 001

Код дохода (КБК): 16111626000016000140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

л/сч 04721149590

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему российской федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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 надлежащем порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Заместитель руководителя управления

В.А. Тукаев