

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

26 апреля 2016 года

06-10.2/37-2016/14.3

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 12 апреля 2016 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении ООО «Смик Рус» (ИНН 7743659903, юридический адрес: 123182, г. Москва, ул. Щукинская, дом 2),

в отсутствие законного представителя ООО «Смик Рус», извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гражданина <...>, в котором указано, что 13.08.2015 в 10:06 по омскому времени на его абонентский номер <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: *«Последние дни распродажи до 70% на одежду обувь и аксессуары в Смик!»*.

В графе отправитель было указано, что сообщение поступило от **«SMYK»**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно ответу Сибирского филиала ПАО «МегаФон» от 25.08.2015 №5/3-07-ДД-Исх-00301/15: *«...Отправка указанного в запросе SMS-сообщения осуществлена ЗАО «МегаЛабс» (далее Партнер), действующего как абонент ПАО «МегаФон»...»*.

Согласно ответу, представленному ЗАО «МегаЛабс» от 14.09.2015 вх. № 8450э, отправку вышеупомянутого сообщения осуществило ООО «Инфобит» в рамках договора № МР-МИ-ИНФБП-10.10.2014 от 10.10.2014, заключенного между ЗАО «МегаЛабс» и ООО «Инфобит».

Из информации ООО «ИнфоБит» (вх. № 9282э от 08.09.2015) следует, что отправителем вышеуказанного смс-сообщения является ООО «Смик Рус», действующее в рамках договора от 30.03.2011 № 30032011-043.

В силу пункта 3.2.2 указанного договора, ООО «Смик Рус» приняло на себя обязательства по получению от абонента предварительного согласия на получение смс-рекламы.

Одновременно, согласно пункту 7 Правил предоставления услуг (Приложение № 2 к договору об оказании услуг № 30032011-043 от 30.03.2011) Заказчик (ООО «Смик Рус») обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства РФ о рекламе и только для передачи информации Абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору и не оставляет сомнений как безоговорочное доказательство добровольности Абонента на получение SMS с информацией Заказчика.

Таким образом, ООО «Смик Рус» согласно пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «Смик Рус» даны пояснения (вх. № 235 от 15.01.2016): *«...абонент указанного номера дал свое согласие на обработку его персональных данных и иной информации, связанной с его личностью. Данное согласие действительно в течение 5 лет, таким образом, абонент согласился с тем, что в течение указанного срока ООО «Смик Рус» вправе осуществлять любые действия в отношении персональных данных клиента, необходимые для получения последней информации о деятельности, мероприятиях, товарах и услугах ООО «Смик Рус». Данная деятельность включает так же возможность передачи персональных данных абонента третьим лицам в связи с реализацией указанных целей...».*

Однако, согласно приложенным ООО «Смик Рус» материалам, согласие абонента <...> на получение смс-сообщений оформлено на имя <...>.

Вместе с тем, пользователем номера <...> на момент получения вышеуказанного сообщения является гражданин <...>, что подтверждается Договором об оказании услуг связи № 1894968 от 10.11.2006, заключенным между <...> и ПАО «Мегафон».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области от 15 марта 2016 года по делу № 06-10.1/06-2016 действия ООО «Смик Рус», выразившиеся в направлении в адрес гражданина <...> смс-сообщения: *«Последние дни распродажи до 70% на одежду обувь и аксессуары в Смик!»* без его предварительного согласия, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ООО «Смик Рус», являясь рекламодателем и имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена **частью 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения рекламы <...>: Российская Федерация, г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата направления рекламы на абонентский номер <...>: 13.08.2015 в 10:06.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено ООО «Смик Рус» заказным письмом от 15.03.2016 № 06-1561 по его юридическому адресу (123182, г. Москва, ул. Щукинская, дом 2), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>) вышеуказанное письмо Омского УФАС России (трек-номер <...>) было получено ООО «Смик Рус» **25.03.2016**.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/37-2016/14.3 был составлен 12.04.2016 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Смик Рус».

Копия протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/37-2016/14.3, были направлены ООО «Смик Рус» заказным письмом (от 13.04.2016 исх. № 06-2314) по его юридическому адресу (123182, г. Москва, ул. Щукинская, дом 2), и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо (трек-номер <...>) было получено ООО «Смик Рус» **18.04.2016**.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/37-2016/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Смик Рус» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить Обществу наказание в виде административного штрафа в размере 100000 (Сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен ООО «Смик Рус» не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 06-10.2/37-2016/14.3.

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 срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального

органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный 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.

В соответствии с частями 1, 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>