

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 103 Р-А/2015 в отношении ИП Бучнева С.С.

30 июня 2015 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Оберемок Виктория Викторовна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 103 Р-А/2015, возбужденного в отношении ИП Бучнева С.С. (адрес: <...> ИНН<...>; ОГРНИП<...>) протоколом Краснодарского УФАС России № 79/2015 от 17 июня 2015 г. об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) по факту нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, рекламы содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», полученной 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...>,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 103 Р-А/2015 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ИП Бучнева С. С.,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> (вх.№ эл/п 5084 от 11.11.2014; повторно вх.№ эл/п 5681 от 08.12.2014 г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» был выявлен факт распространения посредством смс-сообщения рекламы содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», полученной 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...>, что подтверждено фотоматериалами (в деле).

Как указано в заявлении гр. <...> предварительного согласия на получение 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 распространённой 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.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело 400 Р\ 2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 07.04.2015 (в полном объеме 08.04.2015 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ИП Бучневу С.С. выдано предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исполнено).

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Краснодарским УФАС России направлен запрос в ОАО «МТС» (исх № 20665/7 от 14.11.2014) о предоставлении детализации абонентского номера <...> на дату 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты. Согласно информации, представленной оператором связи ОАО «МТС» (вх. № эл.п. 5393 от 28.11.2014 г.), в вышеуказанный временной интервал входящих смс-сообщений абоненту <...> не зафиксировано.

В связи с вышеизложенным, Краснодарское УФАС России направило запрос гр. <...> о предоставлении детализации номера абонента с отметкой о получении им на номер телефона <...> вышеуказанной рекламы.

Согласно информации, представленной гр. <...> (вх№5776 от 12.12.2014 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 21993/7

от 01.12.2014 г.), номер <...> с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение, принадлежит емкости оператора связи ОАО «СМАРТС».

Из документов и материалов, представленных ОАО «СМАРТС» (вх.№6118, от 29.12.2014 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№23214/7, от 16.12.2014 г.) номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение принадлежит номерной емкости, оператора связи ЗАО «Пенза-GSM».

Краснодарским УФАС России было возбуждено дело №400 Р/2014 в отношении ЗАО «Пенза-GSM» по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ЗАО «Пенза-GSM» (вх. №эл./п. 248 от 28.01.2015г.), следует, что смс-сообщение, полученное 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...> с рекламой содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», было отправлено ООО «Армада» в рамках договора предоставления услуг № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., заключенного между ЗАО «Пенза-GSM» и ООО «Армада», что подтверждается данными сертифицированной системы мониторинга сигнальных линков сети «Tekelec» (в деле).

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ЗАО «Пенза-GSM» признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела № 400 Р/2014 возникла необходимость в получении дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица- ЗАО «Пенза-GSM» на надлежащее лицо- ООО «Армада», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Армада» (вх.№ эл/п.861 от 13.03.2015 г.), следует, что смс-сообщение, полученное 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...> с рекламой содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», было отправлено ООО «Дексофт» в рамках договора предоставления услуг № 34/2010 от 01.11.2010 г., заключенного между ООО «Дексофт» и ООО «Армада».

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Армада» признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела № 400 Р/2014 возникла необходимость в получении дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица- ООО «Армада» на надлежащее лицо ООО «Дексофт».

Согласно документам и материалам, представленным в Краснодарское УФАС России ООО «Дексофт» (вх.№ эл/п. 1061 от 25.03.2015 г.) , следует, что в целях исполнения договора оказания услуг №213784-1 от 01.03.2012, заключенного между ООО «Дексофт» и ООО «СМС-центр», был заключен договор оказания услуг № 369840 от 15.11.2014 г. между ООО «СМС-центр» и ИП Бучневым С.С., в рамках которого ИП Бучневым С.С. было отправлено смс-сообщение, полученное 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...> с рекламой содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», что подтверждается данными из Системы статистического учета приема-передачи сообщений (в деле).

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Дексофт» признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела № 400 Р/2014 возникла необходимость в получении дополнительных доказательств по делу и замены ненадлежащего лица- ООО «Дексофт» на надлежащее лицо ИП Бучнева С.С.

Согласно п. 3.2.1 договора оказания услуг № 369840, заключенного между ООО «СМС-центр» (исполнитель) и ИП Бучневым С.С. (заказчик), Заказчик обязан соблюдать требования законодательства Российской Федерации при исполнении договора в отношении использования услуг, в том числе Федеральный закон «О рекламе».

Согласно п. 3.2.3 договора оказания услуг № 369840 Заказчик (ИП Бучнев С.С.) обязан в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс-сообщений, согласие на получение таких смс-

сообщений в форме, которая может быть предъявлена оператору связи в качестве безоговорочного доказательства наличия согласия на получение смс-сообщений абонентом.

В соответствии с п. 3.2.4 договора оказания услуг № 369840 от 15.09.2014 г. Заказчик (ИП Бучнев С.С.) обязан не использовать подключение к сервису SMSC.RU для организации спама.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*», полученной 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...>, является ИП Бучнев С.С. (адрес: <...>; ИНН<...>; ОГРНИП<...>).

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 п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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](#) 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.

Таким образом, действия рекламодателя – ИП Бучнева С.С., выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*» полученной 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...>, без предварительного согласия абонента- гр. <...> на ее получение, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, распространение рекламы содержания: «*В PERSONE РАСПРОДАЖА! только 3 дня! СПЕШИТЕ! Мира 53*» полученной 08.11.2014 г. в 09 часов 33 минуты на номер абонента <...>, без предварительного согласия

абонента- гр. <...> на ее получение с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», произошло по вине рекламораспространителя – ИП Бучнева С.С. ввиду пренебрежительного отношения к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с ч.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.

Обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя Бучнева С. С. (адрес:<...>; ИНН <...> ; ОГРНИП <...>; дата присвоения ОГРНИП -<...>) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Штраф надлежит уплатить 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 штрафа.

В соответствии с частью 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