

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

01 декабря 2016 года

06-10.2/98-2016/14.3

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22 ноября 2016 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении <...>),

в отсутствие <...>, в извещении которого предприняты необходимые меры (уведомление исх. № 06-8535 от 22.11.2016, трек-номер <...>),

УСТАНОВИЛ:

05 октября 2016 года Комиссией Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было принято решение о передаче материалов дела № 06-10.1/66-2016, рассмотренного в отношении <...>, для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании указанного решения, в отношении <...> протоколом об административном правонарушении от 22 ноября 2016 года было возбуждено дело об административном правонарушении № 06-10.2/98-2016/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления 22.06.2016 ориентировочно в 19 часов 11 минут (по омскому времени) на его абонентский номер <...> рекламного SMS-сообщения: *«Футболка с Вашим фото, дизайном или текстом www.vk.com/print196»* от абонента: **+79220262572**, SMS-центр: **+79222900248**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-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.

В ответ на запрос Омского УФАС России Сибирским филиалом ПАО «МегаФон» 11.07.2016 была представлена следующая информация: «...*Рассылка sms-сообщения осуществлялась 22.06.2016 г. в указанное в запросе время с номера абонента <...>, который выделен физическому лицу <...>...*

*...Запрашиваемые документы, а именно Договор оказания услуг связи с абонентом <...> находились в архиве Уральского филиала ПАО «МегаФон». Место нахождения Уральского филиала ПАО «МегаФон» является г. Екатеринбург. Однако, часть архивных данных на бумажных носителях (в том числе договор оказания услуг связи, заключенный с абонентом <...>), к сожалению, была утрачена. В этой связи указанный выше **договор/либо его копию представить в адрес УФАС по Омской области не представляется возможным...***

... Исходя из данных биллинговой системы Уральского филиала ПАО «МегаФон», может подтвердить следующее: 03.12.2013 г. г. между ОАО «МегаФон» (в настоящее время ПАО «МегаФон») и <...> (зарегистрированным по адресу: г.<...>) был заключен договор об оказании услуг связи, с выделением абонентского номера +79220262572 (л/с 62481603)...».

При этом каких-либо документов, подтверждающих факт того, что абонентский номер <...> выделен именно <...>, в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определением Омского УФАС России от 22 августа 2016 года в отношении ПАО «МегаФон» было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/66-2016.

В ответе от 02.09.2016 № 5/3-07-ЛЛ-Исх-00006/16 на Определение от 22.08.2016 Сибирским филиалом ПАО «МегаФон» в адрес Омского УФАС России была представлена копия договора об оказании услуг связи от 03.12.2016 (л/с 62481603), заключенного между ПАО «МегаФон» и <...> (абонентский номер <...>).

Определением Омского УФАС России от 06 сентября 2016 года о продлении срока рассмотрения дела № 06-10.1/66-2016 и замене ненадлежащего лица, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, было заменено с ПАО «МегаФон» на <...>.

03.10.2016 <...> в адрес Омского УФАС России представлена копия анкеты <...> на получение накопительной карты Дисконтной программы «Самый любимый клиент».

Вместе с тем указанная анкета не содержит согласие <...> на получение рекламной информации «Футболка с ВАШИМ фото, дизайном или текстом www.vk.com/print196» от <...> (абонентский номер **+79220262572**) либо иного лица, соответственно не может рассматриваться как согласие абонента на получение вышеуказанной рекламы.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») <...> является рекламораспространителем, 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».

Таким образом, <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил 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 2-5 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения SMS-сообщения заявителем: Российская Федерация, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления вышеуказанного SMS-сообщения на номер заявителя, а именно: 22.06.2016 ориентировочно в 19 часов 11 минут (по омскому времени).

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено <...> по месту его жительства (<...>) заказным письмом исх. № 06-7714 от 25.10.2016, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо (трек-номер <...>) получено <...> **05.11.2016**.

Копия протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/98-2016/14.3, были направлены <...> по месту его жительства (<...>) заказным письмом от 22.11.2016 № 06-8535, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо (трек-номер <...>) хранится в почтовом отделении с 26.11.2016 пометкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты необходимые меры

для надлежащего уведомления <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/98-2016/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/98-2016/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие <...> действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...> (статья 4.2 КоАП РФ), и обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

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

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:

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере 2000 (Две тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> 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 № 06-10.2/98-2016/14.3.

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.

И.о. заместителя руководителя управления <...>

