

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административных правонарушениях

№ 332 Р-А/2014

12 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) Виктория Викторовна Оберемок, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 332 Р-А/2014, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (141981, Московская область, г. Дубна, ул. Правды, д. 16, оф. 2; ИНН: 5010042305; ОГРН: 1105010002701; КПП: 501001001; дата государственной регистрации в качестве юридического лица – 01.11.2010 г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 155/2014 об административном правонарушении от 31.10.2014 г. по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, поступившего 17.12.2013 в 21 час 53 минуты на телефонный номер <...>, рекламы содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный» без предварительного согласия абонента – гр. <...> с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),*

*в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 332 Р-А/2014 лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»;*

### УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...>, направленного по подведомственности ФАС России (исх. № АД/293/14 от 13.01.2014 г.; вх. № 599 от 24.01.2014 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 17.12.2013 г. в 21 час 53 минуты на телефонный номер <...> с рекламы содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый*

*из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14% поможет подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т.:8-800-100-7-100 (доб.2) ОАО КБ «Восточный» без предварительного согласия абонента.*

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем, а также детализацией вызовов абонента <...> за указанные время и дату, предоставленную оператором сотовой связи ОАО «Вымпел-Коммуникации».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 131 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.06.2014 г., реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и Обществу выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Заявителем - гр. <...> в Краснодарское УФАС России представлена копия договора от 23.10.2006 г., заключенного между гр. <...> и ОАО «Вымпел-Коммуникации», подтверждающего, что гр. <...> является абонентом номера <...>.

В заявлении указано, что абонент номера <...> – гр. <...> не давал предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы.

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 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.

Из заявления гр. <...> (вх. № 599 от 24.01.2014 г.) и данных о принадлежности номеров к операторам связи, полученных из официального источника на сайте Федерального агентства связи ([http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum)) следует, что оператором мобильной связи, обслуживающим абонентский номер <...>, является ОАО «ВымпелКом».

ОАО «ВымпелКом» является оператором, обеспечивающим возможность приема и передачи голосовой и неголосовой информации между абонентами, а именно осуществляет деятельность по приему, обработке, передаче и доставке сообщений электросвязи (в том числе коротких текстовых сообщений) по сетям электросвязи в соответствии с выданной ему лицензией.

Из документов и материалов, представленных ОАО «ВымпелКом» (вх.эл./п. № 1110 от 18.03.2014) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 2443/7 от

24.02.2014) следует, что отправка смс – сообщения от 17.12.2013 в 21 час 53 минуты была осуществлена отправителем с номера, предоставленного в пользование партнеру ОАО «ВымпелКом» - юридическому лицу ООО «СофтПрофи» по договору об оказании услуг связи «Билайн» №476218040 от 01.01.2013г. и Дополнительному соглашению №1 от 27.08.2013г.

Согласно представленной ООО «ВымпелКом» детализации абонентского номера <...> за 17.12.2013г., смс – сообщение от 17.12.2013 поступило на абонентский номер в 21 час 54 минуты с номера «VOSTOCHNIY», который был предоставлен в пользование партнеру юридическому лицу ООО «СофтПрофи».

ООО «СофтПрофи» в адрес Краснодарского УФАС России представлены объяснения, документы и материалы (вх.эл./п. № 1706 от 21.04.2014 г.), из которых следует, что ООО «СофтПрофи» предоставляет техническую возможность своим клиентам и партнерам осуществлять отправки смс – сообщений.

ООО «СофтПрофи» представило договор № ДУ 270513/01 возмездного оказания услуг (SMS кредитный) от 27.05.2013 г., заключенный между ООО «СофтПрофи» и ООО «ГрандТелеком», из которого следует, что рекламодателем рекламы содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный»*, распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 17.12.2013 г. в 21 час 53 минуты на телефонный номер <...>, является ООО «ГрандТелеком».

ООО «ГрандТелеком» в адрес Краснодарского УФАС России представлены объяснения, документы и материалы (вх.эл./п. № 1952 от 05.05.2014 г.), из которого следует, что ООО «ГрандТелеком» предоставляет техническую возможность своим клиентам и партнерам осуществлять отправки смс – сообщений, с помощью программного комплекса, размещенного на сайте ООО «ГрандТелеком».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный»*, распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 17.12.2013 г. в 21 час 53 минуты на телефонный номер <...>, является ООО «ИТ Бизнес Консалтинг». Данный факт подтвержден копией договора оказания услуг № 0000038 от 01.03.2013 г., заключенного между ООО «ГрандТелеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», письменными объяснениями ООО «ГрандТелеком» (вх.эл./п. № 1952 от 05.05.2014 г.).

ООО «ГрандТелеком» заключило договор оказания услуг № 0000038 от 01.03.2012 г. с контрагентом – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», в рамках договора № 0000038 от 01.03.2013г. ООО «ГрандТелеком» предоставляет различным физическим и юридическим лицам за плату виртуальный кабинет с целью организации смс – сообщений технического формата, с использованием программного комплекса, размещенного на сайте ООО «ГрандТелеком».

В соответствии с п.3.2.2. договора № 0000038 от 01.03.2013г. Заказчик (ООО «ИТ Бизнес Консалтинг») обязан не отправлять через систему СПАМ, нежелательные смс – сообщения, смс – сообщения рекламного характера, если от абонента не было получено предварительное согласие на получение смс – сообщений рекламного характера.

Согласно п. 3.2.6. договора № 0000038 от 01.03.2013г. Заказчик обязан осуществлять отправку смс – сообщений только тем абонентам, которые выразили свое согласие на получение, отправляемых смс – сообщений в любой законной форме.

Также п.6.6. договора № 0000038 от 01.03.2013г. предусмотрено, что в связи с тем, что Исполнитель (ООО «Гранд Телеком») не является создателем (изготовителем) смс – сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации за ненадлежащее или незаконное распространение смс – сообщений и их содержание, несет Заказчик.

ООО «Гранд Телеком» предоставляло лишь доступ ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» к виртуальному кабинету, после авторизации из которого ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» самостоятельно производил все операции по формированию и отправке смс – сообщений.

Возможность доставки смс-сообщения с рекламой содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный», полученного 17.12.2013 в 21 час 53 минуты абонентом номера <...>, является результатом ряда сделок, а именно договора, заключенного между ОАО «ВымпелКом» и ООО «Софт Профи» об оказании услуг связи «Билайн» №476218040 (со всеми приложениями), договора № ДУ 270513/01 возмездного оказания услуг (смс кредитный) между ООО «СофтПрофи» и ООО «Гранд Телеком», договора №0000038 от 01.03.2013г. между ООО «Гранд Телеком» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».*

Указанный ряд последовательных сделок позволяет ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» с использованием его окончательного оборудования и сопряжения технических ресурсов участников сделок осуществлять формирование содержания и отправку смс-сообщения определенным им адресатам с использованием подвижной радиотелефонной связи.

Необходимость соблюдения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: необходимость получения предварительного согласия абонента номера <...> – гр. <...> на получение вышеуказанной рекламы была очевидной для рекламодателя – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг».

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, рекламораспространителями 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 рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4 настоящей статьи](#), [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 рекламораспространителя – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный», посредством смс-сообщения на номер <...>, полученного 17.12.2013 в 21 час 53 минуты 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: *«Любое желание реально и чудо может сотворить каждый из нас! Новогодний кредит со ставкой от 14 % поможем подготовиться к празднику и сохранить семейный бюджет! Звоните прямо сейчас по т. 88001007100 (доб. 2). ОАО КБ «Восточный» посредством смс-сообщения, полученного 17.12.2013 в 21 час 53 минуты на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента – гр. <...> на ее получение с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», произошло по вине рекламораспространителя – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» ввиду пренебрежительного отношения к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.*

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

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Привлечь общество с ограниченной ответственностью «ИТ Бизнес Консалтинг» (141981, Московская область, г. Дубна, ул. Правды, д. 16, оф. 2; ИНН: 5010042305; КПП: 501001001; ОГРН: 1105010002701; дата государственной регистрации в качестве юридического лица – 01.11.2010 г.) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста 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 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 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 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