

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 132 Р-А/2015 в отношении гр. Луковкина

07 октября 2015 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Оберемок В. В., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении 132 Р-А/2015, возбужденного в отношении гр. Луковкина А.Ю. (дата рождения: <...>; место рождения: <...>; место жительства: <...>) протоколом Краснодарского УФАС России № 99/2015 от 25.08.2015 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: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794», полученной 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут на телефонный номер <...>,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 132 Р-А/2015 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - гр. Луковкина А. Ю.,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> (вх. № 5083 от 11.11.2014 г., повторно вх. № 5680 от 08.12.2014 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794», полученной 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента, что подтверждено фотоматериалами (в деле).

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно п.1 ст.2 Федерального Закона от 07.07.2003 г. 126-ФЗ «О связи» абонентом является пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Телефонный номер <...> принадлежит абоненту гр. <...>, что подтверждено договором об оказании услуг связи, заключенным между гр. <...> и ОАО «МТС».

Гр. <...>, являясь абонентом номера <...> не давал своего согласия на получение смс-сообщения с вышеуказанной рекламой.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело 401 Р/2014 г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – гр. Луковкина А.Ю. Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.03.2015 г. (в полном объеме от 08.04.2015 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и гр. Луковкину А.Ю. выдано предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Краснодарским УФАС направлен запрос в ОАО «МТС» (исх № 20665/7 от 14.11.2014) о предоставлении детализации абонентского номера <...> на дату 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут. Согласно информации, представленной оператором связи ОАО «МТС», в вышеуказанный временной интервал входящих смс-сообщений абоненту <...> не зафиксировано.

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

Согласно информации, представленной гр. Степановым Д.С. (вх №5776 от 12.12.2014 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 21993/7 от 01.12.2014 г.) номер <...> закреплен за оператором связи ЗАО «Ярославль GSM».

Также, согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, номер <...>, с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение, принадлежит номерной емкости ЗАО «Ярославль GSM».

Краснодарским УФАС России был направлен запрос о предоставлении информации в ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. №20664/7 от 14.11.2014 г.).

ЗАО «Ярославль-GSM» был представлен договор оказания услуг № б/н от 17.12.2012 г. (вх. №5342 от 26.11.2014 г.), заключенный с ИП Мельниковой Н.А., о

предоставлении услуг по передаче смс-сообщений.

Согласно п 2.1-2.1.1 договора оказания услуг № б/н от 17.12.2012 г., заключенного между ЗАО «Ярославль –GSM» и ИП Мельниковой Н.А., Заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательства по оказанию Заказчику услуг по передаче SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам.

Согласно п.3.1.2 договора оказания услуг № б/н от 17.12.2012 г., Заказчик (ИП Мельникова Н.А.) обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМА.

Однако, представленный ЗАО «Ярославль-GSM» договор оказания услуг № б/н от 17.12.2012 г., не свидетельствует о том что, вышеуказанное смс-сообщение было отправлено ИП Мельниковой Н.А. Краснодарское УФАС России дополнительно запросило у ЗАО «Ярославль GSM» доказательства того, что номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение, закреплен за ИП Мельниковой Н.А. (исх. 23489/7 от 18.12.2014 г.).

20.01.2015 г. ЗАО «Ярославль-GSM» представило в Краснодарское УФАС России договор на предоставления услуг связи № 485207 от 12.08.2014 г., заключенный между ЗАО «Ярославль-GSM» и гр. Луковкиным А. Ю.

Согласно приложению к договору №485207 на предоставление услуг связи номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение закреплен за гр. Луковкиным А.Ю.

Поскольку номер <...> , с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение закреплен за гр. Луковкиным А.Ю. Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ИП Мельниковой Н.А. признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела № 401 Р/2014 гр. Луковкиным А.Ю. не были представлены доказательства получения согласия абонента номера <...> гр. <...> на получение рекламы содержания: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794» посредством смс-сообщения.

Таким образом, рекламодателем рекламы содержания: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794», полученной 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут на телефонный номер <...>, является гр. Луковкин А.Ю. (дата рождения: <...>; место рождения: <...>; место жительства: <...>).

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 рекламоделателями, 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 рекламоделателем, 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.

Таким образом, действия рекламодателя – гр. Луковкина А.Ю., выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794», полученной 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут на телефонный номер <...>, 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: «НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ. От 300р. Приглашаем застройщиков.89064363794», полученной 10.11.2014 г. в 14 часов 18 минут на телефонный номер <...>, без предварительного согласия абонента - гр. <...> на ее получение, произошло по вине рекламодателя – гр. Луковкина А.Ю., 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. Ранее гр. Луковкин А.Ю. Краснодарским УФАС России к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ не привлекался.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь гр. Луковкина А. Ю. (дата рождения: <...>; место рождения: <...>; место жительства: <...>,) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 2 000 (двух 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