

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 354Р-А/2014

12 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) Оберемок В.В., рассмотрев в отсутствие надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела № 354Р-А/2014 гр. <...> (<...>заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие), материалы дела об административном правонарушении № 354Р-А/2014, возбужденного протоколом Краснодарского УФАС России № 173/2014 от 01.12.2014г. в отношении <...>по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») при распространении по сетям электросвязи 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут на номер <...> смс-сообщения с рекламой содержания: *«Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки»*, без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

16.12.2013г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление гражданина <...>по электронной почте (вх. № 4055) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут смс-сообщения с рекламой содержания: *«Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки»* на номер абонента <...>.

Данный факт подтвержден распечаткой скриншота, приложенного к заявлению <...> Также к заявлению приложена копия договора о предоставлении услуг связи ОАО «ВымпелКом» от 20.11.2008г. на абонентский номер <...>.

В заявлении гр. <...>указано, что предварительного согласия на получение данной 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 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.

По факту распространения 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут на номер абонента <...> посредством смс-сообщения рекламы содержания: «Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки» без его предварительного согласия было возбуждено дело № 71Р/2014 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении гр.<...> 30.05.2014г. принято решение по делу, которым указанная реклама, распространяемая гр.<...>, признана ненадлежащей и гр.<...> выдано предписание о прекращении нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

01.12.2014г. по факту нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» протоколом об административном правонарушении № 173/2014 Краснодарским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 354Р-А/2014.

При рассмотрении дела № 354Р-А/2014 Краснодарским УФАС России установлено следующее.

16.12.2013г. Краснодарским УФАС России был направлен запрос ОАО «ВымпелКом» (исх. № 18101/7) о предоставлении сведений о лице, отправившем 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут смс-сообщение на номер абонента <...>.

Согласно письму ОАО «ВымпелКом» (вх. № 10931 от 30.12.2013г.) отправка смс-сообщения была осуществлена отправителем «rnc-kavaz» с номера, который предоставлен партнеру ОАО «ВымпелКом» - ООО «СМС-центр» на основании условий договора об оказании услуг связи «Билайн» № 453184817 от 05.09.2012г.

20.01.2014г. Краснодарским УФАС России, был направлен запрос ООО «СМС-центр» (исх. № 611/7) о предоставлении договора, заключенного ООО «СМС-центр» с контрагентом, отправившим 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут смс-сообщение с рекламой содержания: «Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки» на номер абонента <...> со всеми приложениями.

Согласно письму ООО «СМС-центр» (вх. № 591 по электронной почте от 11.02.2014г.), отправка рекламы посредством смс-сообщения 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут на номер абонента <...> осуществлялась ИП <...>. в соответствии с условиями Договора об оказании услуг № 336230 от 12.11.2013г.

Согласно указанному договору, заключенному между ООО «СМС-центр» и ИП <...>, последнему предоставляется техническая возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора с ООО «СМС-центр».

ООО «СМС-центр» от партнера ИП <...> было получено объяснение относительно отправки 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут на номер абонента <...> рекламы вышеуказанного содержания, согласно которому ИП <...> осуществил указанную рассылку клиента ООО «Классика» (под логином «assorti») на основании договора № СМС-251212 от 25.12.2012г. От абонента номера <...> ООО «Классика» было получено согласие на смс-рассылку на номер телефона, который был указан в анкете «Мы в контакте Ассорти First» 23.06.2013г.

В представленной копии анкеты от 23.06.2013г. указано имя <...>, номер телефона <...>, отсутствует фамилия лица, заполнившего анкету и его подпись. Указанная анкета не свидетельствует о том, что <...> дал согласие на получение рекламы посредством смс-сообщений.

16.05.2013г. ИП <...> в заседании комиссии по делу № 71Р/2014 пояснил, что объяснения, направленные ранее о рассылке указанного смс-сообщения клиентом ООО «Классика» на основании договора № СМС-251212 от 25.12.2012г. были представлены ошибочно.

При рассмотрении дела № 71Р/2014 ИП <...> были представлены объяснения и Договор о предоставлении услуг № СМС-190313 от 19.03.2013г., заключенный между ИП <...> и гр.<...>

Из представленных ИП <...> объяснений следует, что рассылка указанного смс-сообщения осуществлялась Кобелевым В.П. на основании Договора о предоставлении услуг № СМС-190313 от 19.03.2013г., по которому ИП <...> предоставляет гр.<...> комплекс услуг по передаче, приему и обработке смс-сообщений через собственные технические средства, включая логин и пароль для пользования системой. Формирует базу телефонов абонентов и производит рассылку рекламы посредством смс-сообщений гр.<...>

При рассмотрении дела № 71Р/2014 19.05.2014г. гр. <...> представил объяснения, из которых следует, что смс-сообщение с рекламой содержания: *«Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки»* на номер абонента +79034513210 Кобелев В.П. распространял самостоятельно в рамках Договора о предоставлении услуг № СМС-190313 от 19.03.2013г., заключенного с ИП <...>.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003г. № 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.

Краснодарским УФАС России установлено, что смс-сообщение с рекламой содержания: *«Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки»* поступило на телефонный номер <...>, абонентом которого является <...> на основании договора о предоставлении услуг связи ОАО «ВымпелКом» от 20.11.2008г.

Гражданин <...>, являясь абонентом номера <...>, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с указанной выше рекламой.

При рассмотрении дела № 71Р/2014 и при рассмотрении дела № 354Р-А/2014 гр. <...> не были представлены доказательства получения согласия абонента номера <...> на получение смс-сообщения с рекламой содержания: *«Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки»*.

При этом согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В протоколе об административном правонарушении гр. <...> пояснил, что с

указанным фактом нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» согласен.

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

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.

Краснодарским УФАС России установлено, что рекламодателем рекламы содержания: «Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки», распространенной по сетям электросвязи на телефонный номер <...> посредством смс-сообщения, полученного абонентом 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут, является <...>.

Таким образом, рекламодателем – <...> при распространении по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки» без предварительного согласия абонента – <...>, нарушены требования ч. 1 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 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1, ст.ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, 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 <...>, выразившиеся в распространении 14.12.2013г. в 12 часов 35 минут по сетям электросвязи рекламы содержания: «Ремонт кожаной, мягкой мебели, замена механизмов 8928-209-93-39 скидки», посредством смс-сообщения на номера абонента <...> без его предварительного согласия, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При назначении административного наказания <...> Краснодарским УФАС России не установлено обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

При установлении размера административного наказания учтено, что Кобелев Виктор Петрович ранее за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе к административной ответственности Краснодарским УФАС России не

привлекался.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.3, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь гр. <...> 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 административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ 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 административного штрафа.

В соответствии с частями 1, 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