

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 375 Р-А/2014

24 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 № 375 Р-А/2014, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Новак» (юридический адрес: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81А, офис 35; ИНН 6672359296; ОГРН 1116672031233; КПП: 667201001; дата государственной регистрации в качестве юридического лица – 03.12.2011 г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 191/2014 об административном правонарушении от 10.12.2014 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, полученного 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115) рекламы содержания: «Срочно нужны деньги? Звоните Бесплатно тел. 88005557232. Без справок.» без предварительного согласия абонента на ее получение, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 375 Р-А/2014 лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ООО «Новак»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 375 Р-А/2014 потерпевшего – гр. <...>.

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. <...> от 21.03.2014 г., направленного по подведомственности ФАС России (вх. эл./п. № 1213 от 24.03.2014), о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи на номер <...> посредством смс-сообщения, полученного абонентом 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут, содержания: «Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.»

21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115) поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.» с телефонного номера, отобразившегося в адресной строке как 79029551767.

Данный факт подтвержден фотоматериалами, представленными заявителем, а также копией детализации состоявшихся разговоров абонентского номера <...>, предоставленной оператором сотовой связи – ОАО «МегаФон» с данными о получении вышеуказанного смс-сообщения.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 166 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ООО «Новак». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 02.09.2014 г., реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и Обществу выдано предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

ОАО «МегаФон» предоставлена копия договора о предоставлении услуг связи от 11.12.2013 г., подтверждающего, что гр. <...> является абонентом номера <...>.

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

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы плана и нумерации, опубликованной на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь) www.rossvyaz.ru, телефонный номер смс-центра +79023700115 принадлежит номерной емкости Средневолжской межрегиональной ассоциации радиотелекоммуникационных систем (ОАО «СМАРТС»).

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 5879/7 от 23.04.2014) ОАО «СМАРТС» предоставлены сведения (исх. № 1-2634 от 06.05.2014 г.; вх. эл./п. 1979 от 06.05.2014 г.) из которых следует, что номер <...> был закреплен ОАО «СМАРТС» за смс-центром ЗАО «Астрахань-GSM».

ЗАО «Астрахань-GSM» предоставлены документы и материалы (исх. № 02-02/1599 от 16.05.2014 г.; вх. эл./п. № 72 от 19.05.2014 г.) из которых следует, что в соответствии с договором № 06-02-02/134 от 01.04.2012 г., заключенным между ЗАО «Астрахань-

GSM» и ООО «Крафт Телеком», а также дополнительным соглашением № 6 от 01.08.2013 г. к данному договору номер <...> закреплен за ООО «Крафт Телеком». Кроме того, в соответствии с дополнительным соглашением № 8 от 01.11.2013 г. к данному договору номер <...> также закреплен за ООО «Крафт Телеком».

ООО «Крафт Телеком» в адрес Краснодарского УФАС России представлены объяснения, документы и материалы (вх. 8464 от 29.07.2014 г.) из которых следует, что ООО «Крафт Телеком» оказывает услуги по предоставлению доступа к программно-аппаратному комплексу и оборудованию, обеспечивающему контрагентам возможность на основании заключенных договоров осуществлять рассылку конечным абонентам СМС-сообщений через данный программно-аппаратный комплекс.

ООО «Крафт Телеком» заключен договор № 0103 от 01.02.2013 г. с контрагентом – ООО «Новак» из которого следует, что рекламодателем рекламы содержания: «*Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.*», распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115), является ООО «Новак».

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: «*Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.*», распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115), является ООО «Новак», данный факт подтвержден объяснениями ООО «Крафт Телеком», копией договора № 0103 от 01.02.2013 г., заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак», лог-файлом из системы статистики и учета смс-сообщений ООО «Крафт Телеком», актом выполненных работ № 00256 от 31 марта 2014 г.

В соответствии с п. 2.4.5. вышеуказанного договора ООО «Новак» обязано не использовать подключение к Технической базе ООО «Крафт Телеком» для отправки СПАМа.

Согласно п. 6.3. вышеуказанного договора ООО «Новак» гарантирует, что все смс-сообщения, ммс-сообщения, отправляемые в рамках договора № 0103 от 01.02.2013 г., составлены (сформированы) и отправлены им самостоятельно, без какого-либо участия и влияния ООО «Крафт Телеком», не являются спамом, по своему содержанию полностью соответствует нормам действующего международного и российского законодательства.

В соответствии с п. 6.4. ООО «Новак» является единственным составителем всех смс-сообщений и ммс-сообщений, отправляемых в рамках договора № 0103 от 01.02.2013 г., т.е. именно он является рекламодателем и рекламодателем указанных сообщений, именно он определяет конечных получателей (абонентов), а ООО «Крафт Телеком» лишь создает техническую возможность для отправки, доставки этих сообщений посредством совокупности технического оборудования и программного обеспечения.

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 «Новак».

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 - 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 рекламодателя – ООО «Новак», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.»* посредством смс-сообщения, полученного 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115) без предварительного согласия абонента – гр. <...> на ее получение, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, распространение по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Срочно нужны деньги? Звоните бесплатно тел. 88005557232. Без справок.»* посредством смс-сообщения, полученного 21.03.2014 г. в 14 часов 19 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023700115) без предварительного согласия абонента – гр. <...> на ее получение, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» произошло по вине рекламодателя – ООО «Новак» 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 «Новак» (юридический адрес: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, д. 81А, офис 35; ИНН 6672359296; ОГРН 1116672031233; КПП: 667201001; дата государственной регистрации в качестве юридического лица – 03.12.2011 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