

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 382 Р-А/2014

29 декабря 2014 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) Виктория Викторовна Оберемок, рассмотрев материалы дела № 382 Р-А/2014 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мастер ВИС» (630112, Новосибирская область, город Новосибирск, улица Кошурникова, дом. 8; ИНН: 5401327080; ОГРН: 1095401006755; КПП: 540101001; государственная регистрация в качестве юридического лица – 20.07.2009 г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 198/2014 от 15.12.2014 г. об административном правонарушении 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 02.04.2014 г. в 11 часов 53 минуты на телефонный номер <...>, рекламы содержания: «Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-0707379» без предварительного согласия абонента, 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 № 382 Р-А/2014 лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ООО «Мастер ВИС»,

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 382 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 02 апреля 2014 г., направленного по подведомственности ФАС России (вх. эл./п. № 1414 от 02.04.2014 г.), о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, поступившего 02.04.2014 г. в 11 часов 53 минуты на телефонный номер

<...>, рекламы содержания: «Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-0707379» без предварительного согласия абонента.

02.04.2014 г. в 11 часов 53 минуты на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79585559997) поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79».

Данный факт подтвержден фотоматериалами, представленными заявителем и информацией о соединениях абонента номера <...>, представленной оператором услуг связи ОАО «МТС» (вх. эл./п. №1110 от 18.03.2014) за вышеуказанные дату и время (детализация).

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 182 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ООО «Мастер ВИС». 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.

Из заявления гр. <...> (вх. № 1414 от 02.04.2014 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) следует, что оператором мобильной связи, обслуживающим абонентский номер <...>, является ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

Из представленных документов и материалов по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 926/7 от 24.01.2014) оператором услуг связи ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх. №23 – ДСП от 24.02.2014) следует, что гр. <...> является абонентом ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и владельцем номера <...> на основании абонентского договора оказания услуг сотовой связи.

Как указано в заявлении гр. <...> предварительного согласия на получение рекламы вышеуказанного содержания по сетям электросвязи на номер <...> он не давал.

Согласно 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 данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученных из

официального источника на сайте Федерального агентства связи (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum) следует, что смс – центр (+79585559997), с которого было отправлено смс – сообщение 02.04.2014 г. в 11 часов 53 минуты с рекламой содержания: «*Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79*», принадлежит номерной емкости оператора связи ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – ОАО «МТТ»).

ОАО «МТТ» в адрес Краснодарского УФАС России представлены объяснения, документы и материалы (вх. эл./п. № 2539 от 05.06.2014 г.), из которых следует, что ОАО «МТТ» предоставляет техническую возможность своим клиентам и партнерам осуществлять отправку смс – сообщений, при этом реклама содержания: «*Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79*» распространена ООО «Мастер ВИС» по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, поступившего 02.04.2014 г. в 11 часов 53 минуты на телефонный номер <...> в рамках договора №026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г., заключенного между ОАО «МТТ» и ООО «Мастер ВИС».

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

Рекламораспространителем рекламы содержания: «*Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79*», распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 02.04.2014 в 11 часов 53 минуты на телефонный номер <...>, является ООО «Мастер ВИС».

Данный факт подтвержден письменными объяснениями ОАО «МТТ», копией договора № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г., заключенного между ОАО «МТТ» и ООО «Мастер ВИС», а также лог-файлом из системы учета и статистики смс-сообщений ОАО «МТТ».

Согласно п. 3.1.2. договора № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г. Заказчик (ООО «Мастер ВИС») обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМА. Заказчик рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение смс – сообщений.

Пунктом 4.5. договора № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г. предусмотрено, что Заказчик рассылает смс – сообщения только желаемые к получению адресатом. Смс – сообщения, которые адресат не изъявил желания получать признаются СПАМом.

В соответствии с п. 7.2. договора № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г. в связи с тем, что Исполнитель (ОАО «МТТ») не является создателем и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи Заказчиком смс – сообщений, всю ответственность предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс – сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик.

Таким образом, следует, что ООО «Мастер ВИС» осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и осуществляет рассылку самостоятельно.

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 «Мастер ВИС».

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.

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 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 «Мастер ВИС», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи по сетям электросвязи рекламы содержания: «*Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79*» посредством смс-сообщения, поступившего 02.04.2014 в 11 часов 53 минуты на телефонный номер <...> без предварительного согласия абонента – гр. <...>, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, распространение по сетям электросвязи рекламы содержания: «*Деньги за 30 мин. Краснодар. Тел: 8918-070-73-79*» посредством смс-сообщения, поступившего 02.04.2014 в 11 часов 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 рекламодателя – ООО «Мастер ВИС» 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 «Мастер ВИС» (630112, Новосибирская область, город Новосибирск, улица Кошурникова, дом. 8; ИНН: 5401327080; ОГРН: 1095401006755; КПП: 540101001; государственная регистрация в качестве юридического лица – 20.07.2009 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