

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 58

о назначении административного наказания

22.04.2015

ДЕЛО № 11951-К/05-2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении <...> (далее - <...>), правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие <...> (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение К. о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 9442 от 10.11.2014). В обращении сообщается, что заявителю 06.11.2014 в 19 час. 18 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7 *** ** * поступило СМС-сообщение: «Отдыхайте и попарьтесь от души! т.704080 т.755070 ПРЕДЪЯВИТ.СМС ПОДАРОК».

По обращению К. Ульяновским УФАС России определением от 30.12.2014 возбуждено дело № 11731/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 20.02.2015 (в полном объеме изготовлено 10.03.2015) реклама: «Отдыхайте и попарьтесь от души! т.704080 т.755070 ПРЕДЪЯВИТ.СМС ПОДАРОК», распространённая 06.11.2014 в 19 час. 18 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7 *** ** *, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России

<...> вынесено определение от 20.03.2015 о возбуждении в отношении <...> дела об административном правонарушении № 11951-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 08.04.2015 в 11 час. 00 мин. Определение от 20.03.2015 (исх. № 1744-05 от 20.03.2015) направлено <...> заказным письмом с уведомлением № 43206884636174 от 20.03.2015, которое получено 27.03.2015.

По состоянию на 08.04.2015 <...> пояснений, ходатайств, иных документов по делу № 11951-К/05-2015 в Ульяновское УФАС России не представлено.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> в отношении <...>, в его присутствии, составлен протокол об административном правонарушении № 110 от 08.04.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 110 от 08.04.2015 и определение от 08.04.2015 о назначении рассмотрения дела № 11951-К/05-2015 на 22.04.2015 в 10 час. 00 мин. вручены лично Картюкову Н.П. под роспись 08.04.2015.

При составлении протокола об административном правонарушении <...> представлены письмо Межрайонной ИФНС России № 2 по Ульяновской области (исх. № 06.14/02111 от 19.02.2015) о том, что в он качестве индивидуального предпринимателя не зарегистрирован. Также представлены паспорт <...> пенсионное удостоверение и удостоверение участника ликвидации последствий аварии на Чернобыльской АЭС в 1998 году. <...> при составлении протокола пояснил, что рассматриваемое СМС-сообщение не является рекламой, поскольку было направлено им людям с целью ознакомления и дальнейшего использования ими экологически чистых услуг.

Ульяновским УФАС России заявителю К. направлено по электронной почте извещение о месте и времени рассмотрения дела № 11951-К/05-2015 (исх. № 2396-05 от 16.04.2015).

На рассмотрение дела № 11951-К/05-2015 22.04.2015 <...> и К. не явились, дополнительных пояснений, ходатайств ими не представлено.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11731/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11951-К/05-2015 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение К. о том, что заявителю 06.11.2014 в 19 час. 18 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7 *** ** ** ** поступило СМС-сообщение: «Отдыхайте и попарьтесь от души! т.704080 т.755070 ПРЕДЪЯВИТ.СМС ПОДАРОК». Отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+7 *** ** ** **».

На телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с номера СМС-центра +7 *** ** ** **, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон») (Самарская обл.).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 9238-05 от 13.11.2014) о

представлении сведений относительно абонента телефонного номера, отправившего указанное СМС-сообщение, Ульяновское региональное отделение Поволжского филиала ОАО «МегаФон» сообщило (исх. № 5/7-06-сео-Исх-01265/14 от 25.11.2014, вх. № 9931 от 26.11.2014), что абонентский номер <...> *** ** * принадлежит <...> в соответствии с договором № 4451454 от 05.06.2013.

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** ** * , является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к услугам бани (сауна «Бан-Баныч»), а также получению подарка при предъявлении СМС-сообщения.

Ссылка <...> на то, что рассматриваемое СМС-сообщение не является рекламой и распространено им попросту своим знакомым, не может быть принята во внимание. Во-первых, текст СМС-сообщения не адресован определенному лицу, не содержит обращения именно к К. Во-вторых, для вручения подарка друзьям и знакомым не требуется предъявления ими СМС-сообщения. Получение подарка при посещении бани является специальным предложением (стимулирующим мероприятием) для привлечения клиентов, тогда как друзьям, чтобы попарится в бане, предложение подарка не требуется.

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

Из обращения К. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

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» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

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

Следовательно, рекламодателем в данном случае является <...>

Нарушение рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «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, <...> совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные <...>, направлены на обеспечение неприкосновенности частной жизни граждан. Нарушение данных норм подтверждается обращением в Ульяновское УФАС России К.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное <...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны частной жизни граждан. Кроме того, согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным

отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях <...> наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить <...> административное наказание в виде штрафа в размере 2 000 (Две тысячи) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в суд в соответствии с законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73636480.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 21.07.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

<...>