

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 378 Р-А/2014

25 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 № 378 Р-А/2014, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОРО» (614070, Пермский край, город Пермь, улица Крупской, дом 57А, офис 67; ИНН: 5906102378; ОГРН: 1105906005963; КПП: 590601001; дата регистрации в качестве юридического лица – 06.10.2010 г.) протоколом Краснодарского УФАС России № 194/2014 об административном правонарушении от 11.12.2014 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, посредством смс-сообщения, полученного 26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут на телефонный номер <...> (через номер <...>), рекламы содержания: «Купи балконную раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92» без предварительного согласия абонента, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 378 Р-А/2014 лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОРО»,

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 378 Р-А/2014 потерпевшего – гр. <...>

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявлений гр. <...>, направленных по подведомственности ФАС России (вх. эл./п. № 1293 от 26.03.2014 г.; вх. эл./п. № 1314 от 27.03.2014 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения по сетям электросвязи на телефонный

номер <...> посредством смс-сообщения, полученного абонентом 26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут рекламы содержания: «Купи балконную раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92».

26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут на телефонный номер <...> (через номер смс-центра +79023708299) поступило смс-сообщение с рекламой содержания: «Купи балконную раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92».

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

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 171 Р/2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 04.09.2014 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» Краснодарскому УФАС России предоставлена копия договора о предоставлении услуг связи от 11.12.2013 г., подтверждающая, 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, опубликованного на официальном интернет-сайте Федерального агентства связи (Россвязь) www.rossvyaz.ru, телефонный номер смс-центра +79023708299 принадлежит номерной емкости Средневолжской межрегиональной ассоциации радиотелекоммуникационных систем (ОАО «СМАРТС»).

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 5879/7 от 23.04.2014 г.) 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 смс-центра+79023708299 закреплен

за ЗАО «Ярославль-GSM».

ЗАО «Ярославль-GSM» в Краснодарское УФАС России представлены документы и материалы (вх. эл./п. № 3436 от 31.07.2014 г.) из которых следует, что ЗАО «Ярославль-GSM» 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, при этом вышеуказанная реклама распространена в рамках договора, заключенного ЗАО «Ярославль-GSM» с контрагентом - ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

Данные обстоятельства подтверждены письменными объяснениями ЗАО «Ярославль-GSM», копией договора № 2 СМС от 01 октября 2012 г., заключенного между ЗАО «Ярославль-GSM» и – ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», копией акта № 218 от 31 марта 2014 г. к договору № 2 СМС от 01.10.2012 г, копией платежного поручения № 472 от 21.04.2014 г.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» представлены письменные объяснения, документы и материалы (вх. эл./п. № 3600 от 08.08.2014 г.) из которых следует, что ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «Devino Platform» ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР» на основании договора № ДТ-П/013569 от 08.11.2013 г.

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: «Купи балконную раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92», распространенной по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, полученного 26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут на телефонный номер <...> (через номер <...>), является ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР», что подтверждено копией договора оказания услуг № ДТ-П/013569 от 08.11.2013 г., копией лог-файла из системы учета и статистики смс-сообщений ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ».

В соответствии с п. 3.1.6 договора оказания услуг № ДТ-П/013569 от 08.11.2013 г. ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР» обязано получать от абонента (непосредственно или через Клиента), на телефон которого планируется отправка SMS/MMS/Голосового/E-mail-сообщения с информацией ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР» (или его клиента), согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности Абонента на получение указанных сообщений/запросов.

Согласно п. 3.1.7 данного договора, Общество обязано не использовать подключение к оборудованию ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» для организации СПАМА, для намеренной передачи SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений, которые могут привести к нарушению работоспособности оборудования ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», для массовой передачи SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений оскорбительного или клеветнического характера или SMS/MMS/Голосовых/E-mail-

сообщений, разжигających национальную, расовую или религиозную рознь, равно как и не способствовать возможным попыткам подобного использования подключения к оборудованию ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» третьими лицами.

Кроме того, в соответствии с п. 3.1.9 данного договора, Общество обязано обеспечить соблюдение требований законодательства Российской Федерации при исполнении настоящего договора, а также договоров, заключенных с клиентами ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР», в отношении использования услуг, в том числе Федеральный закон «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ, положения законодательства, регулирующего вопросы охраны авторских и иных прав на объекты интеллектуальной собственности, охраны прав личности, религиозных и общественных убеждений, национального достоинства, действующими на территории Российской Федерации, а также нормы международного права.

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 «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР».

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 «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР», выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: *«Купи балконную*

раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92» посредством смс-сообщения, полученного 26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут на телефонный номер <...> (через 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 по сетям электросвязи рекламы содержания: «Купи балконную раму получи балконный блок в подарок! т. 8(863)207-94-92» посредством смс-сообщения, полученного 26.03.2014 г. в 10 часов 28 минут на телефонный номер <...> (через номер <...>) без предварительного согласия абонента – гр. <...> на ее получение, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» произошло по вине рекламораспространителя – ООО «РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР» 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 РЕКЛАМНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ПРЕСТИЖ-КОЛОР» (614070, Пермский край, город Пермь, улица Крупской, дом 57А, офис 67; ИНН: 5906102378; ОГРН: 1105906005963; КПП: 590601001; дата регистрации в качестве юридического лица – 06.10.2010 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