ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 351 Р-А/2018

10 января 2019 г. **г. Краснодар**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю …, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 351 Р-А/2018, возбужденного в отношении ИП … (дата рождения: …; место рождения: …; паспорт серия … № …; выдан …, дата выдачи …; адрес регистрации…; ИНН: …; ОГРНИП: …) протоколом Краснодарского УФАС России № 145/2018 от 26.11.2018 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 рекламы содержания: *«Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»,* полученной 29.03.2018 г. в 10 часов 07 минут с буквенного идентификатора «…» на номер абонента +79…,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 надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 351 Р-А/2018 ИП …,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (вх. № эл.п. 2764 от 29.03.2018г.) о признаках нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» Краснодарским УФАС России был выявлен факт распространения по

сетям электросвязи посредством смс-сообщения рекламы содержания: *«Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»,* полученной 29.03.2018 г. в 10 часов 07 минут с буквенного идентификатора «…» на телефонный номер <...> … без предварительного согласия абонента, что подтверждено фотоматериалами.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было рассмотрено дело № 128 Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя – ИП ... Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.09.2018 г. (в полном объеме от 02.10.2018 г.), реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. ИП ... 02.10.2018 выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 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.

Информация содержания: *«Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»* в соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

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.

Гр. ..., являясь абонентом номера +79…, не давал своего согласия на получение смс-сообщения с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных филиалом оператора связи ПАО «МТС «Макро-регион «ЮГ» по запросу Краснодарского УФАС России, следует, что распространение рекламы вышеуказанного содержания осуществляло ООО «СМС-центр» по договору № МТС/SMS-2/12122017 от 12.12.2017г., заключенного с оператором связи ПАО «МТС». В рамках указанного договора ООО «СМС-центр» присвоен вышеуказанный буквенный идентификатор, с использованием которого осуществлялась вышеуказанная смс-рассылка.

Согласно материалам и документам, представленным ООО «СМС-центр» по запросу Краснодарского УФАС России, вышеуказанное смс-сообщение с буквенного идентификатора «…» было отправлено ООО «БашТелеСофт» в рамках договора № 30/15 от 30.01.2015 г., заключенного с ООО «СМС Трафик». В свою очередь согласно представленным документам между ООО «СМС-центр» и ООО «СМС Трафик» заключен договор оказания услуг № 125899 от 01.01.2017 г., в рамках которого ООО «СС Трафик» предоставляется доступ к сервису SMSC.RU с целью самостоятельной отправки сообщений. Также ООО «СМС центр» предоставило техническую выписку из системы учета отправленных смс-сообщений, предоставленной обществу ООО «СМС Трафик» ООО «СМС-центр», в соответствии с которой распространителем вышеуказанного смс-сообщения является ООО «БашТелеСофт».

Из материалов и документов, представленных ООО «БашТелеСофт» следует, что рассылку вышеуказанного смс-сообщения осуществило ООО «Медиа-Групп» в рамках договора № ДУ20216/101 от 02.02.2015г., заключенного между ООО «Медиа-Групп» и ООО «БашТелеСофт». ООО «БашТелеСофт» приложило доказательства исполнения данного договора за период, в который была осуществлена рассылка вышеуказанного смс-сообщения, а также детализацию (техническая выписка), которая подтвердила рассылку вышеуказанного смс-сообщения ООО «Медиа-Групп».

16.08.2018 г. ООО «Медиа-Групп» представило материалы (вх. № эл.п. 8048), в соответствии с которыми рассылку вышеуказанного смс-сообщения осуществил ИП … (ИНН …) в рамках договора № 0117/2016 от 17.01.2016 г. (далее – договор, прилагается).

В соответствии с п. 1.1 договора Исполнитель (ООО «Медиа-Групп») оказывает за плату Заказчику (ИП ...) услуги доступа к Системе для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета, обеспечивающему формирование, отправку и подтверждение об отправке SMS/Viber/Whatsapp сообщений в течение определенного периода.

Согласно п. 1.2 договора при пользовании услугами Заказчик самостоятельно без участия Исполнителя формирует базу телефонных номеров Абонентов для рассылки Сообщений, определяет содержание Сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку сообщений Абонентам и адресатам в соответствии с требованиями законодательства и условиями Договора.

В рамках рассмотрения Краснодарским УФАС России заявления гр. ..., по итогам которого было возбуждено дело № 128Р/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», связанных с распространением вышеуказанного смс-сообщения, ООО «СМС-центр» представило согласие гр. … от …г. Однако, согласно документам, представленным оператором связи ПАО «МТС» абонентом номера +79… с … года являлся гр. …., то есть до даты 29.04.2017г.

Таким образом, ИП … не представил доказательств получения предварительного согласия гр. …., которому принадлежит телефонный номер +79…, на получение вышеуказанной рекламы по сетям электросвязи.

Обстоятельства дела № 128 Р/2018 свидетельствуют о том, что ИП ..., являясь рекламораспространителем, не принял необходимые и достаточные меры по соблюдению требований Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Таким образом, бремя доказывания получения предварительного согласия абонента лежит на рекламораспространителе.

Согласно ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе»

ответственность за нарушение требований установленных ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы содержания: *«Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»,* полученной 29.03.2018 г. в 10 часов 07 минут с номера «…» на номер абонента +79…, является ИП … (адрес регистрации: …; ИНН: …; ОГРНИП: …).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, рекламораспространителем – ИП … при распространении рекламы содержания: *«Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»,* полученной 29.03.2018 г. в 10 часов 07 минут на номер абонента +79…, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 рекламораспространителя – ИП ..., выразившиеся в распространении по сетям электросвязи рекламы содержания: «*Квартира-студия с ремонтом за 1083600 руб. Ипотека без первоначального взноса, рассрочка, материнский капитал. 88005053294»,* полученной 29.03.2018 г. в 10 часов 07 минут с номера «…» на номер абонента +79…, без предварительного согласия абонента, с нарушением ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – …, абонентский номер <...> ...

Время совершения административного правонарушения – 29.03.2018 г.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ, смягчающих ответственность и обстоятельств в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, отягчающих ответственность, на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Согласно реестру субъектов малого и среднего предпринимательства ИП … (ИНН …) не является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя … (…; ИНН: …; ОГРНИП: …) к административной ответственности по части 1 статьи

14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четырех 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

УИН: 16168011000001503387

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН:**

16168011000001503387

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 штрафа.

В соответствии с частью 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.