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 № 80
о назначении административного наказания

03.06.2015 ДЕЛО № 11986-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем Перовым А.А. <…> правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие предпринимателя (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон») П. (г. Ульяновск), перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 7178 от 20.08.2014). В обращении сообщается, что 11.08.2014 в 18 час. 55 мин. на абонентский номер заявителя +<…> без его согласия поступило СМС-сообщение: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто наберите номер <...> !».

По заявлению П. Ульяновским УФАС России определением от 20.10.2014 возбуждено дело № 11534/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 15.12.2014 реклама: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто наберите номер <...> !», распространенная 11.08.2014 в 18 час. 55 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +<…>, признана ненадлежащей, нарушающей 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.

Ульяновским УФАС России направлен запрос (исх. № 575-05 от 30.01.2015) в

Межрайонную ИФНС России № 5 по Астраханской области относительно ИП Перова А.А., на который получен ответ (исх. № 06-11/03006 от 02.03.2015, вх. № 1751 от 11.03.2015) о том, что ИП Перов А.А. является действующим предпринимателем, зарегистрированным по адресу: <…>.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 27.03.2015 о возбуждении в отношении ИП Перова А.А. дела об административном правонарушении № 11986-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 20.04.2015 в 14 час. 00 мин.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. также вынесено определение от 27.03.2015 об истребовании сведений у территориального органа Федеральной миграционной службы о месте жительства Перова Александра Александровича (исх. № 1942-05 от 27.03.2015).

20.04.2015 Ульяновским УФАС России получен ответ от УФМС России по Астраханской области (исх. № 1/11115 от 10.04.2015, вх. № 2880 от 20.04.2015), в котором сообщается, что Перов А.А. . зарегистрирован по адресу: <…>.

Определение от 27.03.2015 (исх. № 1941-05 от 27.03.2015) направлено по адресу места регистрации ИП Перова А.А. (<…>.) заказным письмом с уведомлением № 43206884638499 от 27.03.2015, однако по состоянию на 20.04.2015 подтверждение получения адресатом указанного заказного письма отсутствовало (согласно почтовому уведомлению к заказному письму, поступившему впоследствии в Ульяновское УФАС России, письмо получено предпринимателем 20.04.2015).

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. подано ходатайство руководителю управления Спирчагову Г.С. о продлении срока административного расследования по делу № 11986-К/05-2015, которое признано подлежащим удовлетворению, срок административного расследования продлен на 1 месяц - до 20.05.2015.

Определением от 20.04.2015 составление протокола об административном правонарушении по делу № 11986-К/05-2015 назначено в Ульяновском УФАС России на 19.05.2015 в 14 час. 00 мин. Определение от 20.04.2015 (исх. № 2530-05 от 21.04.2015) направлено ИП Перову А.А. по адресу его места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206885637507 от 21.04.2015, которое получено лично предпринимателем 29.04.2015.

В Ульяновское УФАС России по состоянию на 19.05.2015 ИП Перовым А.А. письменного пояснения, ходатайств, иных документов, том числе затребованных определением от 20.04.2015, не представлено.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП Перова А.А., в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 224 от 19.05.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 224 от 19.05.2015 и определение от 19.05.2015 о назначении рассмотрения дела № 11986-К/05-2015 на 03.06.2015 в 14 час. 30 мин. направлены (исх. № 3145-05 от 19.05.2015) ИП Перову А.А. заказным письмом с уведомлением № 43206886635021 от 20.05.2015, которое получено 25.05.2015.

По состоянию на 03.06.2015 ИП Перовым А.А. в Ульяновское УФАС России письменного пояснения и других, запрошенных определением от 19.05.2015, документов не представлено.

Учитывая, что ИП Перов А.А. зарегистрирован по адресу: <…> и заказная корреспонденция направлялась Ульяновским УФАС России предпринимателю по адресу места его регистрации, ИП Перов А.А. считается уведомленным о месте и времени рассмотрения дела.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11534/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11986-К/05-2015 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента ОАО «МегаФон» П. (г. Ульяновск), в котором сообщается, что 11.08.2014 в 18 час. 55 мин. на абонентский номер заявителя +<…> без его согласия поступило СМС-сообщение: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто наберите номер <...> !». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79029933323».

Абонентский номер +<…> зарегистрирован на П. в соответствии с договором об оказании услуг связи № 9797446121020454058522 от 05.05.2010, заключенным им с ОАО «МегаФон».

СМС-сообщение: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто наберите номер <...> !» поступило 11.08.2014 в 18 час. 55 мин. П. с номера СМС-центра +7-902-370-01-15, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»).

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Астрахань-GSM» направлен запрос (исх. № 7217-05 от 15.09.2014) о представлении сведений относительно абонента, с номера которого отправлена указанная реклама. В ответ на запрос ЗАО «Астрахань-GSM» (исх. № 02-02/3491 от 23.09.2014, вх. № 8412 от 01.10.2014) сообщило, что согласно дополнительному соглашению № 1 от 01.07.2014 к договору № 06-02-02/122 от 01.07.2014 федеральный номер <...> -902-993-33-23 предоставлен обществу с ограниченной ответственностью «Телеком» (далее - ООО «Телеком»). Согласно договору № 06-02-02/122 от 01.07.2014, заключенному с ООО «Телеком», последнему выделены GT-номера, в том числе номер <...> -902-370-01-15. Согласно указанному договору ООО «Телеком» самостоятельно обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему шлюзу (п. 2.1.1 договора) с целью инициализации входящего трафика. В соответствии с п. 2.1.22 договора ООО

«Телеком» гарантирует, что содержание услуги соответствует действующему законодательству, в том числе закону о рекламе.

ООО «Телеком» (вх. № 9227 от 29.10.2014) сообщило, что общество предоставляет программное обеспечение для рассылки СМС-сообщений. Заказчики сами определяют текст для рассылки и абонентов, кому посылаются СМС-сообщения. Между ООО «Телеком» и ИП Перовым А.А. заключен договор № 2207/2014 от 22.07.2014, в соответствии с которым ООО «Телеком» оказывает за плату ИП Перову А.А. услуги по обеспечению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке СМС-сообщений в течение определенного периода.

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 объекту рекламирования - займам.

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.

Вместе с тем, из обращения П. 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 ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение

рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Ульяновским УФАС России у ИП Перова А.А. определением от 19.11.2014 по делу № 11534/05-2014 (исх. № 9347-05 от 19.11.2014) запрошены сведения о заказчике распространения рассматриваемого рекламного сообщения, копия договора с рекламодателем, однако от предпринимателя каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «Займ для Вас от 20000 до 35000руб, Просто наберите номер <...> !», а также документов, подтверждающих наличие согласия П. на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае следует признать ИП Перова А.А.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальным предпринимателем Перовым А.А. 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 ИП Перовым А.А., направлены на охрану частной жизни граждан.

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

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Перовым А.А., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны частной жизни граждан. Данное обстоятельство исключает 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 индивидуального предпринимателя Перова А.А. наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю Перову А.А. административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (Четыре тысячи) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным 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 12701000.

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

Об уплате штрафа сообщить в срок до 01.09.2015, 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.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления И.И. Спиридонов