

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-636/77-16

«19» августа 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 19.05.2016 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-636/77-16, возбужденного в отношении ООО «СМС Трафик», в связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в распространении 06.11.2015 в 17 часов 05 минут рекламы: *«День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600»*, 11.11.2015 в 14 часов 56 минут рекламы: *«День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600»* на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA, без предварительного согласия абонента на ее получение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии защитника ООО «СМС Трафик» по доверенности от 20.06.2016 Мильского А.С.,

УСТАНОВИЛ:

ООО «СМС Трафик» (2-й Южнопортовый пр-д, д. 20 А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц УФНС России по г. Москве 28 января 2005 года, за основным государственным регистрационным номером 1057746117384, ИНН 7705642257, КПП 774301001.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее — Мордовское УФАС России) от 14.03.2016 по делу № 471/15-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «СМС Трафик» при распространении 06.11.2015 в 17 часов 05 минут рекламы: *«День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600»*, 11.11.2015 в 14 часов 56 минут рекламы: *«День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600»* на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA, установлен факт нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившийся в распространении рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Поступление указанной рекламы на номер телефона 89853112097 подтверждается фотографией экрана мобильного телефона, содержащий текст рассматриваемого сообщения, представленной физическим лицом в материалы дела № 471/15-Р.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи), абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или

уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы, прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к услугам фитнес клуба и может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Также, в материалы дела не представлено доказательств направления смс-сообщений «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600», «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600» исключительно в адрес одного абонента — заявителя.

Таким образом, информация, распространенная на номер телефона 89853112097, направлена на привлечение внимания к услугам фитнес-клуба и признана рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента на получение рекламы может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Таким образом, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна

осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. При этом бремя доказывания наличия согласия абонента на получения рекламы лежит на лице ее распространившем.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Исходя из того, что часть 1 статьи 18 Закона о рекламе содержит императивное указание на обязанность рекламодателя доказывать наличие согласия абонента на получение рекламы, распространенной по сетям электросвязи, а пункт 15 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» называет в качестве адресата исключительно лицо, на чей телефон непосредственно поступила соответствующая реклама, -рекламодатель обязан доказать наличие согласия на получение рекламы, полученного непосредственно от лица, на чей телефон она поступила.

Таким образом, по смыслу приведенного положения, в целях соблюдения требований действующего законодательства на рекламодателя возложена безусловная ответственность за объективность данных о согласии на получение рекламы, данным непосредственно теми лицами, на чей номер телефона направляется реклама посредством электронной связи.

При этом, обязанность по проверке соответствующих сведений прямо следует из толкования части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не может быть проигнорирована рекламодателем в связи с возникающими сложностями в ее подтверждении.

Ненадлежащее исполнение обязанности по получению объективных данных о согласии на получение рекламы лица, на чей номер телефона она поступила, не может служить основанием для нарушения прав и законных интересов иных лиц.

Доказательств получения согласия абонента на получение рекламы ООО «СМС Трафик» не представлено, а умолчание абонента (непредставление оператору сведений о согласии на получение рекламы) не может быть расценено как согласие на ее получение.

Из обращения физического лица (<...>), следует, что он не давал согласия на получение вышеприведенных рекламных sms-сообщений, поступивших на его абонентский номер 89853112097, предоставленный оператором сотовой связи ПАО «ВымпелКом». Названный абонентский номер находится в персональном служебном пользовании <...>, что подтверждается письмом ООО «Нефтегазиндустрия-Менеджмент» и приложенным к нему договором об оказании услуг связи «Билайн» г. Москва, представленными в материалах дела № 471/15-Р.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ООО «СМС Трафик» информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, на получение рекламы ООО «СМС Трафик» не представлено.

Таким образом, при распространении 06.11.2015 в 17 часов 05 минут рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600», 11.11.2015 в 14 часов 56 минут рекламы: «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600» посредством СМС-сообщения на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о

рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании изложенного, реклама «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600», распространенная 06.11.2015 в 17 часов 05 минут, реклама «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600» распространенная 11.11.2015 в 14 часов 56 минут посредством СМС-сообщения на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA, является ненадлежащей.

Местом совершения административного правонарушения является г. Москва (место поступления на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA 06.11.2015 в 17 часов 05 минут рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600», 11.11.2015 в 14 часов 56 минут рекламы: «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600»).

Время совершения административного правонарушения — 06.11.2015 в 17 часов 05 минут (время поступления на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600»); 11.11.2015 в 14 часов 56 минут (время поступления на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600»).

Исходя из материалов дела № 471/15-Р, указанная реклама распространялась на основании последовательно заключенных договоров: договора № 557897664 об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015, заключенного между ООО «Ди-Дэйт» и ПАО «ВымпелКом»; договора об оказании услуг по распространению рекламно-информационных материалов № 470/14 от 01.10.2014, заключенного между ООО «Ди-Дэйт» и ООО «СМС Трафик»; договора № 472/15 от 23.10.2015, заключенного между ООО «Зебра-Аэропорт» и ООО «СМС Трафик».

На основании договора № 557897664 об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015 ПАО «ВымпелКом» предоставляет услуги связи Билайн ООО «Ди-Дэйт» с использованием сетей операторов связи.

В свою очередь ООО «Ди-дэйт» (Исполнитель) заключило договор оказания услуг по распространению рекламно-информационных материалов № 470/14 от 01.10.2014 с ООО «СМС Трафик» (Заказчик).

В силу договора № 470/14 от 01.10.2014, Исполнитель предоставляет возможность распространения рекламно-информационных материалов Заказчика путем отправки Заказчиком коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера клиентов и/или партнеров Заказчика, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи ПАО «ВымпелКом» и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи (пункт 2.1 договора № 470/14 от 01.10.2014).

При этом Заказчик самостоятельно определяет содержание таких материалов, формирует текст и определяет список пользователей и их абонентских телефонных номеров (пункт 2.4 договора № 470/14 от 01.10.2014). Заказчик осуществляет распространение рекламно-информационных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Заказчику и/или партнерам Заказчика свое согласие на получение таких материалов (пункт 5.3 договора № 470/14 от 01.10.2014).

Заказчик обеспечивает соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании таких материалов и гарантирует, что материалы не содержат информации, распространение которой запрещено действующим законодательством Российской Федерации (пункт 5.2 договора № 470/14 от 01.10.2014).

Согласно предмету договора № 472/15 от 23.10.2015, заключенного между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «Зебра-Аэропорт» (Заказчик), Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги доступа к принадлежащему Исполнителю комплексу оборудования и программного обеспечения, который позволяет обрабатывать sms-сообщения, путем доступа к «Личному кабинету» (WEB-интерфейс, расположенный на серверах Исполнителя), а заказчик обязуется оплачивать оказанные услуги.

Согласно пункту 3.2.2 договора № 472/15 от 23.10.2015, Заказчик обязался получить от абонента, на телефон которого Заказчик планирует осуществлять отправку sms-сообщений с информацией Заказчика, предварительное согласие, выраженное посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение таких сообщений, и рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если Заказчик не докажет, что такое согласие было получено.

Как следует из пункта 14 правил оказания услуг (приложение № 2 к договору № 472/15 от 02.09.2015) (далее - правила оказания услуг), ООО «СМС Трафик» вправе запросить у Заказчика подтверждение получения согласия Абонентов на получение Сообщений.

При этом, в соответствии с пунктом 12 правил оказания услуг, ООО «СМС Трафик» при выявлении факта прохождения через систему сообщений, нарушающих нормы действующего законодательства РФ, вправе блокировать такие Сообщения.

Исходя из вышеизложенного, сложившееся взаимодействие сторон по договору № 472/15 от 23.10.2015 и по договору № 470/14 от 01.10.2014 свидетельствует о том, что ООО «СМС Трафик» осуществило отправку и пропуск рассматриваемых sms-сообщений через свое оборудование с последующей их передачей на оборудование ООО «Ди-дэйт».

Таким образом, у ООО «СМС Трафик» имелась возможность предварительно удостовериться в наличии согласия пользователей (абонентов) на получение sms-сообщений, содержащих рекламную информацию. Соответственно, ООО «СМС Трафик» обладало возможностью осуществления контроля за действиями ООО «Зебра-Аэропорт».

Согласно ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рассматриваемой рекламы, изучив принятые ООО «СМС Трафик» на себя обязательства посредством заключения рассматриваемых договоров, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «СМС Трафик» осуществлялось фактическое распространение рассматриваемой рекламы с целью дальнейшего его доведения до сведения абонента.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Закона о связи, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженное посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с частью 2 статьи 44.1 Закона о связи, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Данная норма закрепляет положение, согласно которому лица, участвующие в непосредственном доведении sms-сообщений до конечных получателей, совместными последовательными действиями обеспечивают направление сообщения в сеть электросвязи, в конечном итоге доводя сообщение до оператора подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка.

Таким образом, на основании материалов настоящего дела достоверно установлено, что «заказчик» рассылки в лице ее рекламодателя не напрямую обратился к оператору подвижной радиотелефонной связи, а сделал это через лиц, которые способствовали получению сообщений абонентом, к которым, в том числе, в настоящем случае относится ООО «СМС Трафик».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что ООО «СМС Трафик» является лицом, осуществившим распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер +79652904422 путем направления сообщения в силу имеющихся между ООО «Ди-дэйт» и ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС Трафик» и ООО «Ди-дэйт», а также между ООО «СМС Трафик» и ООО «Зебра-Аэропорт» гражданско — правовых отношений. Каждый из хозяйствующих субъектов осуществил конкретные фактические действия, в силу которых рассматриваемая реклама была доставлена конечному адресату — абоненту (<...>).

Таким образом, установлено, что ООО «СМС Трафик» является рекламодателем рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел. 84956699600», поступившей 06.11.2015 в 17 часов 05 минуты, рекламы «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел. 84956699600», поступившей 11.11.2015 в 14 часов 56 минуты на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA.

При рассмотрении настоящего дела защитником ООО «СМС Трафик» представлены письменные пояснения и заявлено ходатайство о прекращении административного производства в отношении ООО «СМС Трафик» в связи с отсутствием в действиях Общества состава административного правонарушения.

Должностное лицо Московского УФАС России, рассмотрев письменные пояснения Общества, указывает на недоказанность заявленных доводов Общества и отсутствие правовых оснований для прекращения административного производства ввиду следующего.

Отсутствие в названных нормативных правовых актах разграничения субъектов ответственности на «инициаторов отправки сообщений» и «операторов связи» свидетельствует о том, что требования о соблюдении положений части 1 статьи 18 Закона о рекламе в равной степени распространяются на всех лиц, отвечающих понятию «рекламодатель», без каких-либо исключений.

Между тем, ответственность за нарушение названной нормы права законодательно возложена на рекламодателя рекламы, что свидетельствует о том, что диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе предусмотрен повышенный контроль именно за ее распространением, но не за формированием ее содержания.

Как установлено при рассмотрении настоящего дела, распространение SMS-рекламы невозможно без совокупности действий лиц и средств.

Таким образом, достигнутые в рамках гражданско-правовых отношений соглашения не освобождают сторон этих соглашений от обязанности по соблюдению требований действующего законодательства.

Довод Общества о невозможности установления оператором связи содержания передаваемого сообщения не принимается, поскольку законодательно установленное определение распространителя рекламы в зависимости от обязательной осведомленности им относительно ее содержания, не поставлено.

Учитывая изложенное, в действиях ООО «СМС Трафик» установлен факт нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «СМС Трафик» состоит в распространении 06.11.2015 в 17 часов 05 минут рекламы: «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел. 84956699600», 11.11.2015 в 14 часов 56 минут рекламы: «День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел. 84956699600» на телефонный номер 89853112097 с короткого номера ZEBRA, с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Должностным лицом УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ссылки Общества на судебную практику отклоняются должностным лицом Московского УФАС России, так как представленные судебные акты вынесены на основании иных фактических обстоятельств дела.

ООО «СМС Трафик» является профессиональным участником рынка по предоставлению рекламных услуг посредством телефонной связи, в связи с чем Общество должно было и могло проявить необходимую степень заботливости и осмотрительности, которая позволила бы не допустить распространения ненадлежащей рекламы.

Ответственность за невыполнение требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность относится добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

14.03.2016 Комиссией Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по результатам

рассмотрения дела № 471/15-Р ООО «СМС Трафик» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно о прекращении распространении рекламы «*День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт. 19-20 ноября самая низкая цена в году. Открыто бронирование по тел: 84956699600*», «*День Открытых Дверей в Зебра Аэропорт! 19-21 ноября годовая круглосуточная карта 25500 руб. Бронь по тел: 84956699600*» на телефонный номер 89853112097, с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ООО «СМС Трафик» до вынесения настоящего постановления в адрес Мордовского УФАС России представлены документы подтверждающие исполнение предписания по делу № 471/15-Р от 14.03.2016.

Таким образом, установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность ООО «СМС Трафик».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Согласно статье 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-317/77-15 от 17.07.2015 ООО «СМС Трафик» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

При этом, должностным лицом Московского УФАС России учтен тот факт, что в этом случае ООО «СМС Трафик» привлекалось к административной ответственности за нарушение положений Закона о рекламе при распространении рекламы путем распространения смс-сообщений, что свидетельствует о нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Таким образом, должностным лицом установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «СМС Трафик».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ООО «СМС Трафик», штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, целью назначения административного наказания является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «СМС Трафик» (125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 80, к. 37, дата регистрации - 28 января 2005 года, ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257,

КПП 774301001) виновным в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «СМС Трафик» (125190, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 80, к. 37, дата регистрации - 28 января 2005 года, ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257, КПП 774301001) наказание в виде административного штрафа в размере — **100 000 руб.** (ста тысяч рублей ноль копеек).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «СМС Трафик», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе:

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Москва

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45375000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-636/77-16.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного 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 арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 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.

Заместитель руководителя

<...>