

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 188 Р-А/2017

01 декабря 2017 г.
Краснодар

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 188 Р-А/2017, возбужденного в отношении ООО «Инкор Девелопмент» (юридический адрес: Воронежская область г. Воронеж, улица 25 января, д. 6 А, оф. 3 ИНН 3666177670 ОГРН 1123668014040) протоколом Краснодарского УФАС России № протоколом Краснодарского УФАС России № 65/2017 от 23.10.2017 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту распространения рекламы содержания: «*Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...*», полученной 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут на номер абонента, без предварительного согласия абонента, с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 188 Р-А/2017 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ООО «Инкор Девелопмент»,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления (вх. №818 от 08.02.2017 г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» Краснодарским УФАС России был выявлен факт распространения рекламы посредством смс-сообщений на телефонный номер без предварительного согласия абонента рекламы содержания: *«Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...»*, полученной 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 45 Р/2017 в отношении рекламораспространителя – ООО «Инкор Девелопмент». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03.07.2017 (в полном объеме 14.07.2017) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавалось в связи с добровольным устранением нарушения законодательства РФ о рекламе.

08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут на телефонный номер поступило смс-сообщение с рекламой содержания: *«Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...»*, с номера «atom» с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Телефонный номер принадлежит заявителю, что подтверждено договором о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи, заключенным между заявителем и ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Как указано в заявлении предварительного согласия на получение рекламы заявитель не давал.

Данные обстоятельства подтверждены фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

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.

Из документов и материалов, представленных ПАО «МТС» (вх. ДСП №25-ки от 03.03.2017г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 3204/7 от 21.02.2017г.), номер «atom», с которого было отправлено вышеуказанное смс-сообщение, закреплена ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

Из документов и материалов, представленных ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (вх. №1183 от 21.02.2017г.; вх.№ 1790 от 28.02.2017 г.) следует, что указанное смс-сообщение, было отправлено 08.02.2017 г. через клиентский доступ, предоставленный по договору № 102/SMS от 01.10.2016 г. заключенному ООО «ДЭНИ КОЛЛ» с ООО «СМС-центр». ООО «СМС-центр» представило информацию ООО «ДЭНИ КОЛЛ», из которой следует, что указанное смс-сообщение было отправлено ООО «Инкор Девелопмент» через клиентский доступ, предоставленный по договору № 355374 от 30.05.2014 г. Также из письменных объяснений ООО «ДЭНИ КОЛЛ» следует, что отправка смс-сообщений на номер <...> , отправляемых в рамках договора № 102/SMS от 01.10.2016 г. через клиентский доступ, предоставленный ООО «СМС-центр», прекращена с 16.02.2017 г.

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 ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

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: «*Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...*», полученной 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут на телефонный номер <...> является ООО «Инкор Девелопмент» (адрес: Воронежская область г. Воронеж, улица 25 января, д. 6 А, оф. 3 ИНН 3666177670 ОГРН 1123668014040).

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

Таким образом, рекламораспространителем – ООО «Инкор Девелопмент» при распространении рекламы содержания: «*Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...*», полученной 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут, на телефонный номер, 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 рекламоадателями, 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 рекламоадателем, 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, выразившиеся в распространении рекламы содержания: «*Последняя спарта в Краснодаре за 9900. Старт 10.02. Тел:89996364806...*», полученной 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут, на телефонный номер, с

нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Инкор Девелопмент».

Место совершения административного правонарушения – Воронежская область г. Воронеж, улица 25 января, д. 6 А, оф. 3.

Время совершения административного правонарушения – 08.02.2017 г. в 10 часов 50 минут.

В соответствии с ч.3 ст. 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.

В соответствии с ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](#) КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Однако, ООО «Инкор Девелопмент» не состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, а следовательно, к Обществу ст. 4.1.1 КоАП РФ не может быть применена.

В связи с чем, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

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.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Инкор Девелопмент» (юридический адрес: Воронежская область г. Воронеж, улица 25 января, д. 6 А, оф. 3 ИНН 3666177670 ОГРН 1123668014040; дата регистрации в качестве юридического лица- 20.03.2012 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

УИН:

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

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.

Заместитель руководителя управления