

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела

об административном правонарушении № 164/09-АДМ-2015

«16» июля 2015г.

г. Кемерово

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, Клостер Елена Александровна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 164/09-АДМ-2015, возбужденного протоколом от 05.05.2015г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Золотая середина – Кузбасс+» (ИНН 4205058168, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, д. 56, оф. 403, далее по тексту – ООО «Золотая середина – Кузбасс+»), по признакам нарушения законодательства о рекламе, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ)

### УСТАНОВИЛА:

17.02.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 197/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Моби Сервис», нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

03.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 01.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Моби Сервис» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Моби Сервис» (исх. № 1 от 04.03.2015г.), из которых следует, что отправка

вышеуказанного смс – сообщения была осуществлена в рамках исполнения договора № 4 от 11.01.2011г., заключенного ООО «Моби Сервис» с обществом с ограниченной ответственностью «Золотая Середина – Кузбасс +» (далее по тексту – ООО «Золотая Середина – Кузбасс +»). По условиям данного договора ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «Золотая Середина – Кузбасс +». ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» обязалось не использовать подключение к технической базе ООО «Моби Сервис» для отправки спама (п. 2.4.5 указанного договора).

Суть всех услуг, оказываемых по вышеуказанному договору, заключается в обеспечении ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» технической возможности (создании необходимых условий) в формировании и отправке смс – сообщений, то есть предоставить канал связи для отправки смс – сообщений. При этом ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» самостоятельно, без какого-либо участия ООО «Моби Сервис» определяет содержание указанных смс – сообщений и абонентов (получателей). По условиям вышеуказанного договора ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» дает гарантии, что смс – сообщения составленные и отправленные обществом не нарушают действующего законодательства РФ, не являются спамом, у ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» подразумевается наличие согласия абонента на получение смс – сообщений по сетям электросвязи. ООО «Моби Сервис» предоставлена только техническая возможность для отправки составленных и отправляемых ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» смс – сообщений.

В нарушение данной правовой нормы ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания: «рит-23000р. Тур. Агентство «Летто»! Советский, 56-11Б т. 592-555, 593-503» от абонента +79029551823 (смс-центр +79023700115) (13.08.2014г. в 11 часов 04 минуты).

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» договора № 4 от 11.01.2011г., заключенного между ООО «Моби Сервис» и ООО «Золотая Середина – Кузбасс +», в соответствии с которым ответственность за нарушение законодательства о рекламе несет ООО «Золотая Середина – Кузбасс +». ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» обязалось не использовать подключение к технической базе ООО «Моби Сервис» для отправки спама. ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» дает гарантии, что смс – сообщения, составленные и отправленные обществом не нарушают действующего законодательства РФ, не являются спамом, у ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» подразумевается наличие согласия абонента на получение смс – сообщений по сетям электросвязи.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Золотая Середина – Кузбасс +», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения (13.08.2014г. в 11 часов 04 минуты) без согласия абонента (<.....>), следующего содержания: «рит-23000р. Тур. Агентство «Летто»! Советский, 56-11Б т. 592-555, 593-503» от абонента +79029551823 (смс-центр +79023700115), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» административного правонарушения: 13.08.2014г. в 11 часов 04 минуты.

01.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 05.05.2015г. в 08 часов 40 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

05.05.2015г состоялась процедура составления и подписания протокола № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Золотая Середина – Кузбасс +».

05.05.2015г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 164/09-АДМ-2015 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 18.05.2015г. на 10 часов 20 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» заказным письмом с уведомлением.

18.05.2015г. на рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 18.05.2015г. рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 16.06.2015г. в 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Золотая середина –

Кузбасс +» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.06.2015г. на рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.06.2015г. рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 16.07.2015г. в 08 часов 40 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Золотая середина – Кузбасс +» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.07.2015г. на рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 164/09-АДМ-2015 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 на **11 августа 2015г. в 08 часов 50 минут**. Рассмотрение дела состоится по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 307.

3. ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» необходимо представить **в срок до 10 августа 2015 года** письменные пояснения по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 25.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители.

Законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Дело об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, рассматривается с участием его законного представителя или защитника. В отсутствие указанных лиц дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, или если имеются данные о надлежащем извещении лиц о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

При рассмотрении дела об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие законного представителя юридического лица.

Явка лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, обязательна.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Клостер