

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 54/09-АДМ-2015

«03» марта 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кластер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 54/09-АДМ-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мастер ВИС» (ИНН 5401327080, ОГРН 1095401006755, юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Кошурникова, 8, дата регистрации: 20.09.2009г., далее по тексту – ООО «Мастер ВИС»),

### УСТАНОВИЛА:

02.10.2014г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 84/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «А1 Системс» вынесено решение о признании ООО «А1 Системс», нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы посредством смс - сообщений 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.

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.

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламораспространителем, 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.

21.10.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 19.11.2014г. в 08 часов 40 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д.) из которых следует, что в рамках заключенных между операторами и ООО «А1 Системс» договоров, ООО «А1 Системс» не направляет смс – сообщения абонентам лично, так как по предварительно заключенному договору № 617-syst1 от 01.11.2013г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс – сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых смс – сообщения рассылаются абонентам указанными контрагентами.

Из пояснений ООО «Мостелеком» также следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено открытым акционерным обществом «Межрегиональный Транзит Телеком» (далее по тексту – ОАО «МТТ») на основании договора № 17-мтк от 24.04.2014г., заключенного между ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ». Согласно условиям данного договора, ОАО «МТТ» была предоставлена техническая возможность подключения к SMSC ООО «Мостелеком». ОАО «МТТ» несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования ООО «Мостелеком» в рамках вышеуказанного договора. ОАО «МТТ» несет полную ответственность за содержание исходящих смс – сообщений и обязуется не использовать SMSC и SME для передачи спама. ОАО «МТТ» рассылает смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на их получение.

24.11.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 22.12.2014г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ОАО «МТТ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.12.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «МТТ» (исх. № 002/007-6173 от 08.12.2014г.), из которых следует, что ОАО «МТТ» не является распространителем вышеуказанного смс – сообщения. Данное смс – сообщение было направлено обществом с ограниченной ответственностью «Мастер ВИС» (далее по тексту – ООО «Мастер ВИС»). Между ОАО «МТТ» и ООО «Мастер ВИС» заключен договор № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г., в рамках которого ООО «Мастер ВИС» был предоставлен доступ для самостоятельной отправки смс – сообщений. ОАО «МТТ» оказывает ООО «Мастер ВИС» услуги по приему, обработке и передаче смс – сообщений. Формирование и отправку смс – сообщений осуществляет ООО «Мастер ВИС». В соответствии с условиями вышеуказанного договора ООО «Мастер ВИС» обязалось рассылать смс – сообщения только абонентам, которые дали согласие на их получение. ООО «Мастер ВИС» рассылает смс – сообщения только желаемые к получению адресатом, те, которые адресат не изъявил желания получать признаются СПАМом.

ОАО «МТТ» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам, а является лишь техническим каналом для передачи смс – сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение смс –

сообщений и их содержание в полном объеме несет ООО «Мастер ВИС».

В нарушение данной правовой нормы ООО «Мастер ВИС» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> следующего содержания: «Строительство домов, бань. Фасады, кровля. ВСЕ ВИДЫ РЕМОНТА 89234679449» от абонента +79023872912 (смс – центр +7-902-098-02-04) (20.03.2014г. в 14 часов 01 минуту).

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями 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», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Мастер ВИС» на основании договора № 026-00-SMS-14/7500 от 27.02.2014г, заключенного между ОАО «МТТ» и ООО «Мастер ВИС».

Действия ООО «Мастер ВИС», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер (<.....>) следующего содержания: «Строительство домов, бань. Фасады, кровля. ВСЕ ВИДЫ РЕМОНТА 89234679449» от абонента +79023872912 (смс – центр +7-902-098-02-04) (20.03.2014г. в 14 часов 01 минуту) без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламоделателем, 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 «Мастер ВИС» административного правонарушения: 20.03.2014г. в 14 часов 01 минуту.

23.12.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 23.01.2015г. в 09 часов 40 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Мастер ВИС» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.01.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «Мастер ВИС» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мастер ВИС» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

23.01.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 20.02.2015г. в 09 часов 50 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Мастер ВИС»

согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

20.02.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 54/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Мастер ВИС».

Определением от 20.02.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 54/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 03.03.2015г. на 15 часов 10 минут. Копии определения и протокола по делу № 54/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «Армада» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела», корреспонденция направлялась по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ).

03.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 54/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Мастер ВИС».

Изучив материалы дела № 54/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Мастер ВИС», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством и смс – сообщений следующего содержания: «Строительство домов, бань. Фасады, кровля. ВСЕ ВИДЫ РЕМОНТА 89234679449» от абонента +79023872912 (смс – центр +7-902-098-02-04) (20.03.2014г. в 14 часов 01 минуту) на абонентский номер <.....> без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Мастер ВИС» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Мастер ВИС» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Мастер ВИС», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Строительство домов, бань. Фасады, кровля. ВСЕ ВИДЫ РЕМОНТА 89234679449» от абонента +79023872912 (смс – центр +7-902-098-02-04) (20.03.2014г. в 14 часов 01 минуту) на абонентский номер <.....>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Мастер ВИС» подтверждается протоколом по делу № 54/09-АДМ-2015 от 19.12.2014г.

Срок давности привлечения ООО «Мастер ВИС» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность (ст. 4.2 КоАП РФ) или отягчающих ответственность (ст. 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Мастер ВИС» своих обязанностей, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Мастер ВИС» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Мастер ВИС» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

## ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Мастер ВИС» (ИНН 5401327080, ОГРН 1095401006755, юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Кошурникова, 8, дата регистрации: 20.09.2009г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Мастер ВИС» (ИНН 5401327080, ОГРН 1095401006755, юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Кошурникова, 8, дата регистрации: 20.09.2009г.) штраф в размере **100 (ста) тысяч рублей**.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007 в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 54/09-АДМ-2015).**

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 РФ.

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

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 пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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

Е.А. Клостер