

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 338/09-АДМ-2015

«20» августа 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, Клостер Елена Александровна, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 338/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Авиатор» (юридический адрес: 198095, г. Санкт-Петербург, Химический пер., 4/А, пом.16-Н, ИНН 7805590323, ОГРН 1127847296510, дата регистрации 29.05.2012г., далее по тексту – ООО «Авиатор»),

УСТАНОВИЛА:

09.06.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 5/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Авиатор» 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.

В нарушение данной правовой нормы ООО «Авиатор» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> следующего содержания: «Сними чистую квартиру в Кемерово с новым ремонтом от 1190р в сутки. Позвони 89505854632 Яна и получи скидку 25%» от абонента Кемерово (смс – центр 8-904-349-00-04) (03.12.2014г. в 13 часов 56 минут).

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Авиатор» на основании договора № 20120701-1-п от 01.07.2012г., заключенного между ООО «НСС» и ООО «Авиатор», на основании которого ООО «Авиатор» в обязательном

порядке должен получить от Абонента, на мобильный терминал которого планируется отправка SMS – сообщений, согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получении SMS-сообщений.

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.

Действия ООО «Авиатор» выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы (03.12.2014г. в 13 часов 56 минут) посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания: «Сними чистую квартиру в Кемерово с новым ремонтом от 1190р в сутки. Позвони 89505854632 Яна и получи скидку 25%» от абонента Кемерово (смс – центр 8-904-349-00-04), подлежат квалификации как действия, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, 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.

Время совершения ООО «Авиатор» административного правонарушения:
03.12.2014г. в 13 часов 56 минут.

16.06.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 09.07.2015 г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Авиатор» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 23.06.2015г. «Санкт-Петербург: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Авиатор» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

09.07.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 338/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Авиатор».

09.07.2015г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 338/09-АДМ-2015 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 23.07.2015г. на 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Авиатор» заказным письмом с уведомлением.

23.07.2015г. на рассмотрение дела № 338/09-АДМ-2015 об административном

правонарушении представитель ООО «Авиатор» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Авиатор» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 338/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.07.2015г. рассмотрение дела № 338/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 20.08.2015г. в 08 часов 40 минут. Копия определения об отложении дела была направлена в адрес ООО «Авиатор» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой от 05.08.2015г. «Санкт-Петербург: неудачная попытка вручения: иная» имеется в материалах дела, корреспонденция по юридическому адресу ООО «Авиатор» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

20.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 338/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Авиатор».

Изучив материалы дела № 338/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Авиатор», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания: «Сними чистую квартиру в Кемерово с новым ремонтом от 1190р в сутки. Позвони 89505854632 Яна и получи скидку 25%» от абонента Кемерово (смс – центр 8-904-349-00-04), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые 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 «Авиатор» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Авиатор» 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 «Авиатор», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер <.....> следующего содержания: «Сними чистую квартиру в Кемерово с новым ремонтом от 1190р в сутки. Позвони 89505854632 Яна и получи скидку 25%» от абонента Кемерово (смс – центр 8-904-349-00-04), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Авиатор» подтверждается протоколом по делу № 338/09-АДМ-2015 от 09.07.2015г.

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

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, [частью 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ установлено, что судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ООО «Авиатор» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Авиатор» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

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 «Авиатор» 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 «Авиатор» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Авиатор» 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 «Авиатор» (ИНН 7805590323, ОГРН 1127847296510, дата регистрации 29.05.2012г., 198095, г. Санкт-Петербург, Химический пер., 4/А, пом.16-Н) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Авиатор» (ИНН 7805590323, ОГРН 1127847296510, дата регистрации 29.05.2012г., 198095, г. Санкт-Петербург, Химический пер., 4/А, пом.16-Н) 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 № 338/09-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