

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении N 41-AP-2014

"13" февраля 2015 г.

г. Чебоксары

Я, заместитель руководителя Чувашского УФАС России «...», рассмотрев протокол и материалы дела № 41-AP-2014 г. об административном правонарушении, возбужденного протоколом об административном правонарушении от 30.01.2015 в отношении **общества с ограниченной ответственностью «КамаТелеком»** (юридический адрес: 614010, г. Чебоксары, ул. Героев Хасана, д.9а, стр.6, ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409, р/с № 40702810823800000268), в отсутствие представителя ООО «КамаТелеком», извещенного о времени и месте рассмотрения надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛ:

в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. «...» (вх. № 05-17/67 от 11.03.2014 г.) о поступлении 08.03.2014 г. в 11:04 на номер сотового телефона «...», принадлежащего гр. «...» рекламного сообщения следующего содержания «Сохраните! Пригодится! Аренда грузовой газели всего за 200 руб./час! 565560» без данного им предварительного согласия на получение рекламных сообщений.

Из представленных гр. «...» документов следует, что SMS-сообщение на его мобильный телефон поступали от абонента с номером 89029956767.

По требованию Чувашского УФАС России, ОАО «МегаФон» письмом от 01.04.2014 г. вх.05-17/2149 сообщило, что рекламное сообщение следующего содержания «Сохраните! Пригодится! Аренда грузовой газели всего за 200 руб./час! 565560» распространялось с абонентского номера 89029956767, относящегося к номерному ресурсу ЗАО «Астрахань - GSM».

По запросу Чувашского УФАС России, ЗАО «Астрахань - GSM» письмом от 05.05.2014 г. № 05-17/2923 сообщило, что абонентский номер <...> предоставлен ООО «КамаТелеком».

В рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 года ЗАО «Астрахань - GSM» (Исполнитель) предоставляет ООО «КамаТелеком» (Заказчик) доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу.

В соответствии с условиями указанного договора ООО «КамаТелеком» несет полную ответственность за содержание SMS-сообщений, а также за получение согласия у абонентов на получение рекламных SMS-сообщений и формирование абонентской базы для отправки (п.п.2.1.18., 2.1.20., 2.1.22., 2.1.24., 4.4., 4.5. договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014).

Также в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. «...» (вх. № 05-17/224 от 16.07.2014 г.) о поступлении 13.07.2014 г. в 10:20 на номер сотового телефона «...», принадлежащего гр. «...» рекламного сообщения следующего содержания «Оформление недвижимости, земельных участков. 238900» без данного им предварительного согласия на получение рекламных сообщений.

Из представленных гр. «...» документов следует, что SMS-сообщение на его мобильный телефон поступали от абонента с номером 89029935645.

По требованию Чувашского УФАС России, ОАО «МегаФон» письмом от 01.08.2014 г. вх. 05-13/5547 сообщило, что рекламное сообщение следующего содержания «Оформление недвижимости, земельных участков. 238900» распространялось с абонентского номера 89029935645, относящегося к номерному ресурсу ЗАО «Астрахань - GSM».

По запросу Чувашского УФАС России, ЗАО «Астрахань - GSM» письмом от 25.08.2014 г. № 05-13/6152 сообщило, что абонентский номер <...> предоставлен ООО «КамаТелеком».

В рамках предоставления услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 года ЗАО «Астрахань - GSM» (Исполнитель) предоставляет ООО «КамаТелеком» (Заказчик) доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу.

В соответствии с условиями указанного договора ООО «КамаТелеком» несет полную ответственность за содержание SMS-сообщений, а также за получение согласия у абонентов на получение рекламных SMS-сообщений и формирование абонентской базы для отправки (п.п.2.1.18., 2.1.20., 2.1.22., 2.1.24., 4.4., 4.5. договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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 с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

«...» утверждает, что не давал согласия на получение рассматриваемой рекламы,

распространенной посредством SMS-сообщения. Материалами дела подтверждено использование номера мобильного телефона абонента для распространения рекламной рассылки в отсутствие согласия абонента на получение такой рекламы. Доказательств обратного ООО «КамаТелеком» Чувашскому УФАС России не представлено.

Предметом договора, заключенного между ЗАО «Астрахань - GSM» (Исполнитель) и ООО «КамаТелеком» (Заказчик), является предоставление Исполнителем - ЗАО «Астрахань - GSM» Заказчику - ООО «КамаТелеком» услуги по обеспечению круглосуточного доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений в течение определенного периода. Таким образом, в данном случае ООО «КамаТелеком» использует сети электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

С учетом изложенного, факт нарушения ООО «КамаТелеком» частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» документально установлен.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за несоблюдение требований названных норм несет рекламораспространитель, а именно ООО «КамаТелеком».

Нарушение рекламодателем законодательства о рекламе образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или **юридического** лица, за которое настоящим Кодексом 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Учитывая вышеизложенное, ООО «КамаТелеком» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку именно данное юридическое лицо определило такой способ распространения рекламы (по сетям электросвязи) и при этом не предприняло всех зависящих от общества мер по соблюдению требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в части обязательного предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Административная ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в виде наложения административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу части 5 статьи 4.1 КоАП РФ никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение.

Чувашское УФАС России постановлением № 36-АП-2014 от 05.12.2014 г. привлекло к административной ответственности ООО «КамаТелеком», путем наложения на общество административного штрафа в размере 100000 руб., в связи с рассмотрением обращения гр. «...» от 29.01.2014 г. вх. № 05-17/19 о направлении на номер его мобильного телефона «...» рекламы посредством SMS-сообщений без предварительного согласия абонента на её получение.

Согласно указанному обращению гр. «...», 28.01.2014 г. в 15 час. 51 мин. на номер «...», выделенный оператором сотовой связи ОАО «МегаФон» в пользование гр. «...», поступило сообщение следующего содержания: «От: + 7 904 722 48 61. SMS-центр 7 902 370 80 85. Дата и время: 28.01.2014 15:51. Текст: Дешевле, чем на маршрутке!!! Поездки по району всего 50 руб.! Т. 567350».

Таким образом, ООО «КамаТелеком», являясь рекламодателем, допустило неоднократное нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», путем рассылки SMS-сообщений гр. «...» без предварительного согласия абонента на их получение.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ административная ответственность установлена за нарушение законодательства о рекламе. Распространение рекламных SMS-сообщений по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи в отсутствие предварительного согласия абонента на получение рекламы (гр.«...») в разное время с разным содержанием не свидетельствует о совершении различных правонарушений, так как время распространения и содержание SMS-сообщений правового значения для квалификации совершенного деяния по признакам состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в данном случае значения не имеет.

В соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ наличие по одному и тому же факту совершения правонарушения постановления о назначении административного наказания исключает производство по делу об административном правонарушении. Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению, в соответствии с абзацем 5 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, пунктом 7 статьи 24.5, 28.9, частями 1, 1.1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Производство по делу об административном правонарушении N 41-АП-2014,

возбужденному в отношении ООО «КамаТелеком» прекратить в связи с установлением обстоятельства, исключающего производство по делу об административном правонарушении: в связи с наличием постановления о назначении административного наказания ООО «КамаТелеком», вынесенного Чувашским УФАС России от 05.12.2014 по делу № 36-АР-2014.

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 в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

«...»