

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 164/09-АДМ-2015

«11» 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 № 164/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Золотая середина – Кузбасс+» (ИНН 4205058168, ОГРН 1147847319806, дата регистрации: 04.12.2003г., юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, д. 56, оф. 403, далее по тексту – ООО «Золотая середина – Кузбасс+»),

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 «Золотая середина – Кузбасс+» 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 <.....>, 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 <.....> (смс-центр +79023700115) (13.08.2014г. в 11 часов 04 минуты).

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», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем 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 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.

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 <.....> (смс-центр +79023700115), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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.

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 отправлений» 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 располагало.

Определением от 16.07.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 11.08.2015г. на 08 часов 50 минут. Копии определения и протокола по делу № 164/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела).

11.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Золотая Середина – Кузбасс +».

Изучив материалы дела № 164/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

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 <.....> (смс-центр +79023700115), 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 «Золотая Середина – Кузбасс +» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» 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 «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 <.....> (смс-центр +79023700115), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» подтверждается протоколом по делу № 164/09-АДМ-2015 от 05.05.2015г.

Срок давности привлечения ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» 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 «Золотая Середина – Кузбасс +» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» 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 «Золотая Середина – Кузбасс +» 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 «Золотая Середина – Кузбасс +» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Золотая Середина – Кузбасс +» 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 «Золотая Середина – Кузбасс +» (ИНН 4205058168, ОГРН 1147847319806, дата регистрации: 04.12.2003г., юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, д. 56, оф. 403) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Золотая Середина – Кузбасс +» (ИНН 4205058168, ОГРН 1147847319806, дата регистрации: 04.12.2003г., юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, д. 56, оф. 403) 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 № 164/09-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