

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 55/09-АДМ-2015

«26» июня 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Клостер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 55/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении закрытого акционерного общества «ГрандТелеком» (ИНН 7722556255, ОГРН 1057748240516, дата регистрации: 16.09.2005г., юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, корп. 1, далее – ЗАО «ГрандТелеком»),

УСТАНОВИЛА:

13.11.2014г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 135/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ЗАО «ГрандТелеком» 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 ЗАО «ГрандТелеком» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента +7-908-355-21-42 (18.07.2014г. в 23 часа 14 минут) без согласия абонента <.....>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, 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 ЗАО «ГрандТелеком» на основании договора <.....>, заключенного между ЗАО «ГрандТелеком» и ЗАО «СМАРТС-Уфа».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, 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.

Действия ЗАО «ГрандТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения (18.07.2014г. в 23 часов 14 минут) без согласия абонента <.....>, следующего содержания: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента +7-908-355-21-42 (18.07.2014г. в 23 часа 14 минут), 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 ЗАО «ГрандТелеком», административного правонарушения: 18.07.2014г. в 23 часов 14 минут.

27.11.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 23.12.2014г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ЗАО «Гранд Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.12.2014г. на составление и подписание протокола представитель ЗАО «Гранд Телеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

23.12.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 23.01.2015г. в 09 часов 0 минут. Уведомление было направлено в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.01.2015г. на составление и подписание протокола представитель ЗАО «Гранд Телеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» 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 10 минут.

Уведомление было направлено по юридическому адресу ЗАО «ГрандТелеком» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции с пометкой ФГУП «Почта России» с пометкой «прибыло в место вручения» имеется в материалах дела).

20.02.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ЗАО «ГрандТелеком».

Определением от 20.02.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 03.03.2015г. на 15 часов 20 минут. Копии определения и протокола по делу № 55/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.03.2015г. на рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.03.2015г. рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 03.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении была направлена в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.04.2015г. на рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.04.2015г. рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 05.05.2015г. в 09 часов 10 минут. Копия определения об отложении дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении была направлена в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.05.2015г. на рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.05.2015г. рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 28.05.2015г. в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении была направлена в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.05.2015г. на рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном

правонарушении представитель ЗАО «ГрандТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ЗАО «ГрандТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 28.05.2015г. рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 26.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении была направлена в адрес ЗАО «ГрандТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «почта России: отслеживание почтовых отправлений с пометкой «неудачная попытка вручения»).

26.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ЗАО «ГрандТелеком».

Изучив материалы дела № 55/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ЗАО «ГрандТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения (18.07.2014г. в 23 часов 14 минут) без согласия абонента <.....>, следующего содержания: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента +7-908-355-21-42 (18.07.2014г. в 23 часа 14 минут), 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.

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

Таким образом, у ЗАО «ГрандТелеком» 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 ЗАО «ГрандТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения (18.07.2014г. в 23 часов 14 минут) без согласия абонента <...>, следующего содержания: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента <.....> (18.07.2014г. в 23 часа 14 минут), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ЗАО «ГрандТелеком» подтверждается протоколом по делу № 55/09-АДМ-2015 от 20.02.2015г.

Срок давности привлечения ЗАО «ГрандТелеком» 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, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и 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, [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ 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 ЗАО «ГрандТелеком» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ЗАО «ГрандТелеком» 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 ЗАО «ГрандТелеком» 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 ЗАО «ГрандТелеком» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ЗАО «ГрандТелеком» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать закрытое акционерное общество «ГрандТелеком» (ИНН 7722556255, ОГРН 1057748240516, дата регистрации: 16.09.2005г., юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, корп. 1) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на закрытое акционерное общество «ГрандТелеком» (ИНН 7722556255, ОГРН 1057748240516, дата регистрации: 16.09.2005г., юридический адрес: 129085, г. Москва, ул. Бочкова, д. 6, корп. 1) 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 №

55/09-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