

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 460/09-АДМ-2015

«06» октября 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 № 460/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (ИНН 0278138308, ОГРН 1070278008019, дата регистрации: 01.08.2007г., юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, д. 2/1, далее по тексту – ООО «СофтПрофи»),

УСТАНОВИЛА:

30.06.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 48/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе вынесено решение о признании ООО «БашТелеСофт» 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.

09.07.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 31.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «БашТелеСофт» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «БашТелеСофт» (исх. № 16 от 22.07.2015г.), из которых следует, что отправку вышеуказанного смс – сообщения осуществило общество с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (далее по тексту – ООО «СофтПрофи») на основании договора <.....>, заключенного с ООО «БашТелеСофт». Согласно пункту 8 приложения № 1 к указанному договору, ООО «СофтПрофи» обязуется использовать доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию ООО «БашТелеСофт» в трехдневный срок.

ООО «БашТелеСофт» предоставляет только доступ к программному приложению на основании вышеуказанного договора. ООО «БашТелеСофт» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, никаких рассылок не производит. ООО «СофтПрофи» самостоятельно после авторизации по логину и паролю производит все необходимые действия, начиная с момента

подготовки текста, его редактирования, загрузки номера абонентов и заканчивая отправкой абонентам.

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 абонент <.....> - ООО «СофтПрофи» распространило рекламу 07.03.2015г. в 16:11 посредством смс - сообщения следующего содержания: «В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» смс – центр <.....> без согласия абонента <.....>.

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.

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 ООО «СофтПрофи» на основании договора <.....>, заключенного с ООО «БашТелеСофт», по условиям которого ООО «СофтПрофи» обязуется использовать доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс – сообщений по сети оператора в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию ООО «БашТелеСофт» в трехдневный срок.

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, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Действия ООО «СофтПрофи», выразившиеся в нарушение данной правовой нормы абонент <.....> - ООО «СофтПрофи» распространило рекламу 07.03.2015г. в 16 часов 11 минут посредством смс - сообщения следующего содержания: «В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» смс – центр

<.....> без согласия абонента <.....> подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «СофтПрофи» административного правонарушения: 07.03.2015г. в 16 часов 11 минут.

30.07.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 27.08.2015г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.08.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «СофтПрофи» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СофтПрофи» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

27.08.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 23.09.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «СофтПрофи» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 03.09.2015г. «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

23.09.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 460/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «СофтПрофи», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

Определением от 23.09.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 460/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 06.10.2015г., - 08 часов 40 минут, г. Кемерово, ул. Ноградская, д. 5, каб. 307. Копии определения и протокола по делу № 460/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «СофтПрофи» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 01.10.2015г. «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «СофтПрофи» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

06.10.2015г. состоялось рассмотрение дела № 460/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «СофтПрофи», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 460/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «СофтПрофи», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 07.03.2015г. в 16 часов 11 минут следующего содержания: «В честь

женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» от абонента <.....> (смс – центр <.....>) посредством смс-сообщений без согласия абонента <.....> 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 - 6 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 «СофтПрофи» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «СофтПрофи» 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 «СофтПрофи», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 07.03.2015г. в 16 часов 11 минут следующего содержания: «В честь женского праздника новые услуги здесь!!! Komanda23.ru. т.322322» смс – центр <.....> без согласия абонента <.....>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «СофтПрофи» подтверждается протоколом по делу № 460/09-АДМ-2015 от 23.09.2015г.

Срок давности привлечения ООО «СофтПрофи» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, 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, рассмотрен вопрос о наличии,

отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих 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, в соответствии с [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.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «СофтПрофи», совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «СофтПрофи» 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 «СофтПрофи» своих публично-правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «СофтПрофи» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «СофтПрофи» 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 «СофтПрофи» (юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, д. 2/1, ИНН 0278138308, ОГРН 1070278008019, дата регистрации: 01.08.2007г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «СофтПрофи» (юридический адрес: 450106, г. Уфа, ул. Рабкоров, д. 2/1, ИНН 0278138308, ОГРН 1070278008019, дата регистрации: 01.08.2007г.) 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 № 460/09-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