

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 299/09-АДМ-2015

«06» июля 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кухарская Наталья Евгеньевна, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 299/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7814622959, ОГРН 1147847319806, дата регистрации 17.09.2014г., юридический адрес: 197349, г. Санкт-Петербург, пр-т Сизова, д. 32, 1 литер Б, оф. 2-Н, далее по тексту – ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ»),

УСТАНОВИЛА:

20.04.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 27/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> (27.12.2014г. в 15 часов 33 минуты) следующего содержания: «Экономь! Код 120 назови скидку20% получи! Проезд 60 р т.616666 S5R» от абонента 8-902-228-44-05 (смс - центр 8-902-370-82-99).

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 рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» на основании договора <.....>, заключенного между ЗАО «Ярославль GSM» и ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ», согласно которому ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль GSM» для организации спама, таким образом, ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» для отправки смс – сообщений рекламного характера обязано получить согласие абонента на ее получение.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <.....> (27.12.2014г. в 15 часов 33 минуты) следующего содержания: «Экономь! Код 120 назови скидку20% получи! Проезд 60 р т.616666 S5R» от абонента 8-902-228-44-05 (смс - центр 8-902-370-82-99), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» административного правонарушения: 27.12.2014г. в 15 часов 33 минуты.

27.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.05.2015г. в 08 часов 40 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.05.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

26.05.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 25.06.2015г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ»

согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

25.06.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 299/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ».

Определением от 25.06.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 299/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 06.07.2015г. на 08 часов 50 минут. Копии определения и протокола по делу № 299/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

06.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 299/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ».

Изучив материалы дела № 299/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> (27.12.2014г. в 15 часов 33 минуты) следующего содержания: «Экономь! Код 120 назови скидку20% получи! Проезд 60 р т.616666 S5R» от абонента 8-902-228-44-05 (смс - центр 8-902-370-82-99), 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» документально не подтвердило наличие чрезвычайных

событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> (27.12.2014г. в 15 часов 33 минуты) следующего содержания: «Экономь! Код 120 назови скидку20% получи! Проезд 60 р т.616666 S5R» от абонента 8-902-228-44-05 (смс - центр 8-902-370-82-99), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» подтверждается протоколом по делу № 299/09-АДМ-2015 от 25.06.2015г.

Срок давности привлечения ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» 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 руководителем 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 ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» своих обязанностей, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» 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 «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7814622959, ОГРН 1147847319806, дата регистрации 17.09.2014г., юридический адрес: 197349, г. Санкт-Петербург, пр-т Сизова, д. 32, 1 литер Б, оф. 2-Н) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7814622959, ОГРН 1147847319806, дата регистрации 17.09.2014г., юридический адрес: 197349, г. Санкт-Петербург, пр-т Сизова, д. 32, 1 литер Б, оф. 2-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 № 299/09-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.

Руководитель управления

Н.Е. Кухарская