

Я, руководитель Забайкальского УФАС России, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 11 августа 2015 года № 57/02-06, составленный главным специалистом - экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Забайкальского УФАС России, о нарушении части 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) в отношении ООО «Альфа-Телеком» (ОГРН 1147847319806), по факту нарушения требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

Место выявления административного правонарушения: 672000, Забайкальский край, г. Чита.

Дело № 57/02-06 об административном правонарушении рассматривается в отсутствие представителя ООО «Альфа-Телеком»

В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения ООО «Альфа-Телеком» о дате, месте и времени составления протокола по делу № 57/02-06.

В соответствии с [частью 2 статьи 25.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных [частью 3 статьи 28.6](#) настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

КоАП РФ предписывает совершение процессуальных действий только в случае надлежащего извещения лица, участвующего в деле об административном правонарушении. При этом надлежащим считается извещение, направленное по месту нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц. Согласно пункту 2 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Государственная регистрация по адресу местонахождения юридического лица влечёт за собой определённые обязанности, в том числе и обязанность по обеспечению получения корреспонденции. Процесс получения и обработки входящей корреспонденции требует надлежащей организации.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ юридический адрес ООО «Альфа-Телеком» 197349, г. Санкт-Петербург, Проспект Сизова, д. 32, Кор. 1 Литер Б, оф. 2 Н

В Забайкальское УФАС России (перенаправлено ФАС России для рассмотрения

по существу) поступило заявление о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно 19.12.2014, в 13 часов 22 минуты на абонентский номер заявителя, поступило смс-сообщение следующего содержания: «<...>».

Указанная выше информация, направленная посредством смс-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – остеклению лоджий и способствует продвижению обозначенных услуг на рынке.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой, объектом рекламирования является деятельность по остеклению лоджий.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании части [1 статьи 18](#) 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 жалобой заявитель согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал.

Указанное смс-сообщение поступило с телефонного номера <...>.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> относится к оператору связи ЗАО «Ярославль-GSM».

ЗАО «Ярославль-GSM» подтвердило, что номер <...> отправителя SMS-сообщения принадлежит номерной емкости компании ЗАО «Ярославль-GSM» и выделен ООО «Альфа-Телеком» на основании договора <...>.

Предметом указанного выше Договора является передача смс-сообщений от Заказчика (ООО «Альфа-Телеком») посредством технических и программных средств Исполнителя (ЗАО «Ярославль-GSM») Абонентам.

В соответствии с пунктом 3.1.1. Договора № 25 от 09.10.2014 Заказчик (ООО «Альфа-Телеком») обязуется предоставлять Исполнителю данные (смс-сообщения) для выполнения Исполнителем (ЗАО «Ярославль-GSM») своих обязанностей.

Таким образом, отправка вышеуказанного SMS-сообщения была инициирована ООО «Альфа-Телеком» с использованием технической системы ЗАО «Ярославль-GSM» на основании договора от <...>.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Договора <...> Заказчик (ООО «Альфа-Телеком») обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя (ЗАО «Ярославль-GSM») для организации СПАМа.

В соответствии с пунктом 1.1.3 Договора <...>, СПАМ – смс –сообщения рекламного характера, которое отправлено без предварительного согласия Абонента.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных статьёй 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, что ООО «Альфа-Телеком», совершая действия по передаче SMS-сообщения, определяло его получателей, можно констатировать, что ООО «Альфа-Телеком» является рекламодателем (лицо, осуществляющее распространение рекламы с использованием любых средств).

Соответственно обязанность по получению согласия от лица на чей номер отправляется реклама возлагается непосредственно на ООО «Альфа-Телеком».

ООО «Альфа-Телеком» надлежащим образом оформленное согласие абонента на получение указанной выше рекламы не представило.

Следовательно, действия ООО «Альфа-Телеком», по направлению смс- рекламы на номер заявителя, нарушают требования установленные частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 1 статьи 14.3. КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем [законодательства](#) о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4](#) статьи 14.3, [статьями 14.37, 14.38, 19.31](#) КоАП влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2.1 КоАП, 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.

Объектом предусмотренных данной статьей административных правонарушений являются общественные отношения в области рекламы.

Объективная сторона вмененного правонарушения, предусмотренного [частью 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ состоит, в нарушении обязательных требований [Федерального](#)

[закона](#) о рекламе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 2.1 юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению

ООО «Альфа-Телеком» не приняло все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе и, следовательно, несет ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ не имеется.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ не имеется.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5. КоАП постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с материалами дела № 57/02-06 по признакам нарушения Закона о рекламе, рассматриваемое нежелательное смс- сообщение поступило 19.12.2014 года в 13 часов 22 минуты.

Следовательно, на момент рассмотрения дела <...> об административном правонарушении в отношении ООО «Альфа-Телеком» годичный срок давности привлечения к административной ответственности истек.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 24.5 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Альфа-Телеком» (ОГРН 1147847319806) прекратить в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с [частью 3 статьи 30.1](#) и [частью 1 статьи 30.3](#) КоАП 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.

Постановление выдано _____

Руководитель управления