

Я, руководитель Забайкальского УФАС России, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14 августа 2015 года № 58/02-06, 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 «Армада» (ОГРН 1025801201062), по факту нарушения требований установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Место совершения административного правонарушения: 672000, Забайкальский край, г. Чита;

УСТАНОВИЛ:

Дело № 58/02-06 об административном правонарушении рассматривается отсутствие представителя ООО «Армада».

В материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения ООО «Армада» о дате, месте и времени составления протокола по делу № 58/02-06.

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 «Армада» - 614017 г. Пермь, ул. Тургенева, 12, оф. 62.

Определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 58/02-06 и проведении административного расследования от 16.07.2015 было направлено ООО «Армада» по адресу 614017 г. Пермь, ул. Тургенева, 12, оф. 62.

В Забайкальское УФАС России (направлено ФАС России) поступило заявление о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно 27.10.2014, 10 часов 20 минут на абонентский номер заявителя, поступило смс-сообщение следующего содержания: «Не можете продать авто? Быстрая продажа в лучшем автосалоне 89031625453».

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 – услугам автосалона и способствует продвижению обозначенных услуг на рынке.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой, объектом рекламирования является услуги автосалона.

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 <...> не зарегистрирован.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, номер <...> относится к оператору связи ОАО «МТС».

ОАО «МТС» представлены письменные пояснения, из которых следует, что указанное выше рекламное сообщение было отправлено с номера <...> используемого в качестве смс-центра оператором связи ОАО «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем» (ОАО «СМАРТС»).

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, телефонный номер <...> относится к оператору связи «Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем», Самарская область.

ОАО «СМАРТС» представлены письменные пояснения из которых следует, что номер <...>, с которого была отправлена смс-реклама, выделен ЗАО «Пенза - GSM».

ЗАО «Пенза -GSM» представлены письменные пояснения из которых следует, что отправителем рассматриваемой смс-рекламы является ООО «Армада», к пояснениям приложена копия договора <...> с ООО «Армада».

В соответствии с указанным договором Исполнитель (ЗАО «Пенза -GSM») обязуется предоставлять услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком (ООО «Армада») для отправки смс –сообщений.

В соответствии с пунктом 2.5. договора <...>, формирование текста смс-сообщения и набор абонентского номера для доставки Абоненту производятся Заказчиком (ООО «Армада») самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства.

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

В соответствии с пунктом 3.2.2. договора <...>, Заказчик обязан не использовать свой комплекс и комплекс Исполнителя для организации СПАМА.

В соответствии с пунктом 1.7 указанного договора «СПАМ» - это рассылка Абонентам смс-сообщений рекламного и/или иного содержания, которая осуществляется без предварительного согласия (разрешения) Абонентов, которым она адресована.

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 «Армада», совершая действия по передаче SMS-сообщения, определяло его получателей, можно констатировать, что ООО «Армада» 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 «Армада».

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

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

Согласно части 1 статьи 14.3. КоАП РФ нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем [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 «Армада» 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 № по признакам нарушения Закона о рекламе, рассматриваемое нежелательное смс- сообщение поступило 27.10.2014 года в 10 часов 20 минут .

Следовательно, на момент рассмотрения дела № 58/02-06 об административном правонарушении в отношении ООО «Армада» 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 «Армада» (ОГРН 1025801201062) 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.