Генеральному директору

ООО «КамаТелеком»

П. С.А.

Ул. Героев Хасана, д..

г. Пермь, 614010

Генеральному директору

ООО «КамаТелеком»

П. С.А.

ул. Репина, д...г. Лысьва, 618909

kamatelekom@gmail.com

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 445-11325-15/8

28 августа 2015г. г. Самара

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) Баженов А.Р., рассмотрев протокол и материалы дела № 445-11325-15/8 об административном правонарушении, возбужденного в отношении директора ООО «КамаТелеком» П. С.А.(место жительства: 618909, г. Лысьва, ул. Репина, д... дата рождения: 27.09.1989г., место рождения: г. Душанбе, республика Таджикистан, место работы: 614010, г.Пермь, ул. Героев Хасана, д..., ИНН 5904292726),

УСТАНОВИЛ:

В Самарское УФАС России поступило заявление (вх.№173-гр от 06.03.2015г.) гр. Фахрутдиновой Ф.А., в котором сообщается, что на телефонный номер «8-915-359-26-05» (оператор связи ОАО «МТС»), принадлежащий гр. Ф. Ф.А., 31.01.2015г. в 16:08 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Заказ такси в любой аэропорт на Комфорте за 1000р! Т.84992713396» (отправитель - **89029935646**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), 13.02.2015г. в 17:41 поступило смс-сообщение следующего содержания: «В любой аэропорт: 1000р, Встреча 1100р.! Т.84992713396, т. 84996411661» (отправитель - **89029934780**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), 09.11.2014г. в 11:58 поступило смс-сообщение следующего содержания: «8(945)952-36-07 Ремонт/настройка, компьютеров/ноутбуков. Выезд 0р.» (отправитель - **89029935625**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), 15.01.2015г. в 16:25 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Такси-вези: от 350 по городу, от 800 в в аэропорт! Т. 84951252530» (отправитель - **89029934655**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»).

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной 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.

Как следует из текста заявления гр.Ф. Ф.А., данное смс-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления и дела, Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов, в рамках одного из них ЗАО «Астрахань-GSM» представило письменные пояснения, из которых следует, что федеральные номера «89029935646», «89029934780», «89029935625», «89029934655» принадлежат номерной ёмкости компании ЗАО «Астрахань-GSM», указанный номер представлен в пользование абоненту – ООО «КамаТелеком» (614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана,..., ИНН: 5904292726), в соответствии с договором №790293 от 23.10.2014г. и приложению №2 к договору №790293 от 23.10.2014г.

ООО «КамаТелеком» является рекламораспространителем указанной рекламы, то есть лицом, которое осуществило распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламой в виде смс-сообщений от 31.01.2015г. 16:08 следующего содержания: «Заказ такси в любой аэропорт на Комфорте за 1000р! Т.84992713396», от 13.02.2015г. в 17:41 следующего содержания: «В любой аэропорт: 1000р, Встреча 1100р.! Т.84992713396, т. 84996411661», от 09.11.2014г. В 11:58 следующего содержания: «8(945)952-36-07 Ремонт/настройка, компьютеров/ноутбуков. Выезд 0р»,от 15.01.2015г. в 16:25 следующего содержания: «Такси-вези: от 350 по городу, от 800 в в аэропорт! Т. 84951252530».

2. Копией договоров №790293 от 23.10.2014г., №790283 от 23.10.2014г., №790280 от 23.10.2014г., заключенных между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «КамаТелеком».

3. Копиями приложений №2 к договору №790293 от 23.10.2014г., №2 к договору №790233 от 23.10.2014г., №2 к договору №790280 от 23.10.2014г.

4. Актами выполненных работ №1934720-А за оказание услуг связи по договору №790293 за период с 01.01.2015г. по 31.01.2015г., №1934741-А за оказание услуг связи по договору №790283 за период с 01.02.2015г. по 28.02.2015г, №1934736-А за оказание услуг связи по договору №790293 за период с 01.11.2014г. по 30.11.2015г., №1934729-А за оказание услуг связи по договору №790280 за период с 01.11.2014г. по 31.01.2015г.

5. Копиями приходных кассовых ордеров №1790 от 10.12.2014г., 168 от 22.01.2015г., а так же платежным поручением №963213 от 09.02.2015г.

Согласно статье 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее — ФЗ «О связи») под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось почтой России с уведомлением о времени и месте рассмотрения дела (в том числе на адрес, указанный в выписке ЕГРЮЛ). Однако, представители ООО «КамаТелеком» никаких документов в адрес Самарского УФАС России не представили и на рассмотрение дела не явились.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

В данной норме под неопределенном кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Смс-сообщения: «Заказ такси в любой аэропорт на Комфорте за 1000р! Т.84992713396» (отправитель - 89029935646, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), «В любой аэропорт: 1000р, Встреча 1100р.! Т.84992713396, т. 84996411661» (отправитель - **89029934780**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»),«8(945)952-36-07 Ремонт/настройка, компьютеров/ноутбуков. Выезд 0р.» (отправитель - **89029935625**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), «Такси-вези: от 350 по городу, от 800 в в аэропорт! Т. 84951252530» (отправитель - **89029934655**, смс-центр – «+7-902-370-01-13») распространенные абоненту полностью отвечает всем юридическим признакам рекламы, информация в этом сообщении адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам и услугам.

Таким образом, реклама в форме смс-сообщения: «Заказ такси в любой аэропорт на Комфорте за 1000р! Т.84992713396» (отправитель - 89029935646, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), «В любой аэропорт: 1000р, Встреча 1100р.! Т.84992713396, т. 84996411661» (отправитель - **89029934780**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»),«8(945)952-36-07 Ремонт/настройка, компьютеров/ноутбуков. Выезд 0р.» (отправитель - **89029935625**, смс-центр – «+7-902-370-01-13»), «Такси-вези: от 350 по городу, от 800 в в аэропорт! Т. 84951252530» (отправитель - **89029934655**, смс-центр – «+7-902-370-01-13») распространенная ООО «КамаТелеком» на телефонный номер «8-915-359-26-05», принадлежащий гр. Ф.Ф.А., которая не давала предварительного согласия на получение данной рекламы, содержит нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах дела отсутствовали доказательства того, что указанная выше реклама на момент рассмотрения дела не распространялася на телефонный номер заявителя, в этой связи Самарское УФАС России выдало ООО «КамаТелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Местом и временем совершения административного правонарушения считать: 31.01.2015г. в 16:08, 13.02.2015г. в 17:41, 09.11.2014г. в 11:58, 15.01.2015г. В 16:25 г. Москва.

П. С.А. (место жительства: 618909, г. Лысьва, ул. Репина, д..., дата рождения: 27.09.1989г., место рождения: г. Душанбе, республика Таджикистан, место работы: 614010, г.Персь, ул. Героев Хасана, д.., ИНН 5904292726) - является должностным лицом ООО «КамаТелеком» - директор общества (согласно выписке из ЕГРЮЛ, представленной ИФНС по Октябрьскому району г. Самары).

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностное лицо - лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителя и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую ответственность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

П.С.А. является должностным лицом ООО «КамаТелеком», поскольку наделен распорядительными полномочиями.

За данное административное правонарушение частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Протокол составлен в отсутствии директора ООО «КамаТелеком» П. С.А., уведомлялся надлежащим образом, ходатайств не заявлялось.

Согласно пункту 6 разъяснений Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

В порядке части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствии.

В соответствии с абзацем 3 пункта 4 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005г. №5«О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ», ввиду достаточности и полноты материалов по делу принято решение о возможности составления протокола без

участия Поспелова С.А.

На основании пункта 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ данное правонарушение было совершено виновно, так как Поспелов С.А. имел возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры (форма вины в виде неосторожности).

П.С.А. не представил пояснений, доказательств, свидетельствующих, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля. П.С.А. имел возможность для обеспечения исполнения обязанностей, предусмотренных законодательством о получении информации, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Наличие события правонарушения установлено решением комиссии Самарского УФАС России по делу №11325-15/8.

При определении вида и размера административного наказания, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания учитывается многократность распространения рекламы в нарушении требования о наличии согласия.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствии директора ООО «КамаТелеком» П. с.А., о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении извещался надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отправки письма с сайта Почта России с атрибутом операции «прибыло в место вручения», «нет адресата».

Отягчающих и смягчающих вину обстоятельств не усматривается, в связи с чем применяется средний размер административного штрафа, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административным правонарушениях.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1 Признать директора ООО «КамаТелеком» П. С.А. (место жительства: 618909, г. Лысьва, ул. Репина, д...., дата рождения: 27.09.1989г., место рождения: г. Душанбе,

республика Таджикистан, место работы: 614010, г.Пермь, ул. Героев Хасана, д...., ИНН 5904292726) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, без получения согласия абонента.

2. Применить к директора ООО «КамаТелеком» Поспелову Сергею Александровичу (место жительства: 618909, г. Лысьва, ул. Репина, д.33, кв.10, дата рождения: 27.09.1989г., место рождения: г. Душанбе, республика Таджикистан, место работы: 614010, г.Пермь, ул. Героев Хасана, д.9А, ИНН 5904292726) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей за нарушение законодательства о рекламе.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение законодательства РФ о рекламе, зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 16111626000016000140

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Счет: 40101810200000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Самарской области

БИК 043601001

ОКТМО 36701000

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение ФЗ «О рекламе» согласно постановлению Самарского УФАС России от 31.08.2015г. по делу №445-11325-15/8.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа по истечении 60 дней

со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Кроме того, орган, вынесший постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления А.Р. Баженов