

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 231/09-АДМ-2015

«16» июня 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кластер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 231/09-АДМ-2015, возбужденное протоколом 02.06.2015г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (ИНН 7703678459, юридический адрес: 123557, г. Москва, Большой Тишинский пер., 43/20, корп. 2, далее - по тексту ООО «А1 Системс») по признакам совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО «А1 Системс»,

УСТАНОВИЛА:

18.02.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 152/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «А1 Системс», вынесено решение о признании ООО «А1 Системс» 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 «А1 Системс» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0% Лицензии. 88007751753» от абонента <.....> (27.07.2014г. в 18 часов 41 минуту).

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, 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 «А1 Системс» на основании договора об оказании услуг связи <.....>., заключенного между ЗАО «Волгоград - GSM» и ООО «А1 Системс».

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 «А1 Системс», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <.....> «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0% Лицензии. 88007751753» от абонента <.....> (27.07.2014г. в 18 часов 41 минуту), 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 «А1 Системс» административного правонарушения: 27.07.2014г. в 18 часов 41 минуту.

04.03.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 02.04.2015г. в 08 часов 20 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «А1 Системс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что при проведении служебной проверки установлено, что вышеуказанное смс – сообщение 27.07.2014г. в 18 часов 41 минуту на абонентский номер <.....> через платформу и оборудование ООО «А1 Системс» не проходило.

02.04.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «А1 Системс» не явился, защитника не направил.

02.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 05.05.2015г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили аналогичные

письменные пояснения ООО «А1 Системс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение через платформу ООО «А1 Системс» 27.07.2015г. не проходило. К письменным пояснениям также была приложена копия технической детализации смс – сообщений за период 27.07.2014г. с 18 часов 00 минут до 19 часов 00 минут.

05.05.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «А1 Системс» не явился, защитника не направил.

05.05.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 02.06.2015г. Уведомление было направлено в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой: «вручение адресату» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «А1 Системс» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

02.06.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 231/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «А1 Системс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

Определением от 02.06.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 231/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 16.06.2015г. на 09 часов 10 минут. Копии определения и протокола по делу № 231/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «А1 Системс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «А1 Системс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что в июле 2014г. на абонентский номер <.....> через платформу ООО «А1 Системс» было направлено 3 смс – сообщения: 11.07.2014г., 18.07.2014г., 23.07.2014г. ООО «А1 Системс» также прикладывает копию технической детализации по абонентскому номеру <.....> в подтверждение своих письменных пояснений.

16.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 231/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «А1 Системс».

Изучив материалы дела № 231/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Частью 4 статьи 38 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем распространителем 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 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.

Частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ установлено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- 1) отсутствие события административного правонарушения;
- 2) отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим [Кодексом](#) для привлечения к административной ответственности, или неменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);
- 3) действия лица в состоянии [крайней необходимости](#);
- 4) издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;
- 5) отмена закона, установившего административную ответственность;
- 6) истечение [сроков](#) давности привлечения к административной ответственности;
- 7) наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, либо постановления о возбуждении уголовного дела;
- 8) смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В представленных материалах отсутствуют доказательства, безусловно свидетельствующие о вине ООО «А1 Системс» в распространении рекламы, направляемой посредством смс – сообщения, без предварительного согласия абонента, в связи с чем, возникают неустранимые сомнения в виновности ООО «А1 Системс».

Обязательным признаком состава административного правонарушения является вина. Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ, части 2 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Отсутствие вины означает, что отсутствует один из необходимых признаков, совокупности образующих состав правонарушения: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

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.

В связи с тем, что ООО «А1 Системс» не является рекламодателем сообщений рекламного характера, на абонентский номер <.....> следующего содержания: «Строительный Допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0% Лицензии. 88007751753» от абонента +79023814259 (27.07.2014г. в 18 часов 41 минуту), в действиях ООО «А1 Системс» отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, что в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ является основанием для прекращения производства по делу.

Руководствуясь статьями 23.48 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении № 231/09-АДМ-2015, возбужденному в отношении Общества с ограниченной ответственностью «А1 Системс» (ИНН 7703678459, юридический адрес: 123557, г. Москва, Большой Тишинский пер., 43/20, корп. 2), прекратить в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд 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