

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 49/09-АДМ-2015

«06» апреля 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Клостер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 49/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «КамаТелеком» (ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409, дата регистрации: 15.08.2013г., юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9 «А», фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32, далее – ООО «КамаТелеком»),

#### УСТАНОВИЛА:

26.11.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили заявления <.....> (вх. № 3899э от 26.11.2014г., вх. № 3901 от 26.11.2014г.) о наличии признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы на абонентский номер <.....> посредством смс – сообщений следующего содержания:

- 28.07.2014г. в 20 часов 59 минут: «Приезжаем вовремя. Везем с ветерком. Поездка по городу 100р. Т. 303010» от абонента +7-902-993-54-53 (смс – центр +7-902-370-01-13);

- 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента +7-902-993-51-05 (смс – центр +7-902-370-01-13).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <.....> абонент не давал.

Кемеровским УФАС России в адрес ЗАО «Астрахань GSM» был направлен запрос о предоставлении необходимой информации.

Из информации, представленной ЗАО «Астрахань GSM» следует, что вышеуказанные смс – сообщения были направлены ООО «КамаТелеком». Между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «КамаТелеком» заключен договор № 06-02-02/15 от

01.02.2014г., а также дополнительное соглашение № 1 от 01.02.2014г. к данному договору. В каждом договоре, заключенном ЗАО «Астрахань GSM» с контрагентом предусмотрено, что распространение рекламы без согласия абонента запрещено. ЗАО «Астрахань GSM» организывает ООО «КамаТелеком» доступ к оборудованию смс – центра по smpp протоколу, далее смс – рассылку осуществляет ООО «КамаТелеком» с помощью своего программного комплекса. В соответствии с условиями вышеуказанного договора вся ответственность за содержание смс – сообщений и базы, на которую отправляются смс – сообщения возлагается на ООО «КамаТелеком». ЗАО «Астрахань GSM» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. В настоящее время на стороне ЗАО «Астрахань GSM» на смс – центре 8-902-370-01-13 произведена блокировка номера <.....>на получение каких-либо смс – рассылок.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы ООО «КамаТелеком» распространило рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания:

- 28.07.2014г. в 20 часов 59 минут: «Приезжаем вовремя. Везем с ветерком. Поездка по городу 100р. Т. 303010» от абонента +7-902-993-54-53 (смс – центр +7-902-370-01-13);

- 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут: «Запишите, пригодится, аренда а/м Газель всего 550р за 2 часа т. 303080» от абонента +7-902-993-51-05 (смс – центр +7-902-370-01-13).

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 «КамаТелеком» на основании договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014г., заключенного между ЗАО «Астрахань GSM» и ООО «КамаТелеком».

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 «КамаТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений (28.07.2014г. в 20 часов 59 минут; 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут) без согласия абонента <.....>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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.

Время совершения ООО «КамаТелеком», административного правонарушения: 28.07.2014г. в 20 часов 59 минут; 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут.

19.12.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 21.01.2015г. в 09 часов 10 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Кама Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.01.2015г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «КамаТелеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КамаТелеком» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

21.01.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 19.02.2015г. в 09 часов 50 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «КамаТелеком» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела).

19.02.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «КамаТелеком».

Определением от 19.02.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 04.03.2015г. на 11 часов 00 минут. Копии определения и протокола по делу № 49/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ООО «КамаТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.03.2015г. на рассмотрение дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ООО «КамаТелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «КамаТелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.03.2015г. рассмотрение дела № 49/09-АДМ-2015 было отложено на 06.04.2015г. в 08 часов 45 минут. Копия определения об отложении рассмотрения дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении

была направлена в адрес ООО «КамаТелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «КамаТелеком» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

06.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «КамаТелеком».

Изучив материалы дела № 49/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «КамаТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений (28.07.2014г. в 20 часов 59 минут; 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут) без согласия абонента <.....>, 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 «КамаТелеком» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «КамаТелеком» 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 «КамаТелеком», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении

вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений (28.07.2014г. в 20 часов 59 минут; 09.10.2014г. в 10 часов 14 минут) без согласия абонента <.....> подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «КамаТелеком» подтверждается протоколом по делу № 49/09-АДМ-2015 от 19.02.2015г.

Срок давности привлечения ООО «КамаТелеком» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность (ст. 4.2 КоАП РФ) или отягчающих ответственность (ст. 4.3 КоАП РФ), не установлено.

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 «КамаТелеком» своих обязанностей, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «КамаТелеком» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «КамаТелеком» 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 ООО «КамаТелеком» (ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409, дата регистрации: 15.08.2013г., юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9 «А», фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью ООО «КамаТелеком» (ИНН 5904292726, ОГРН 1135904013409, дата регистрации: 15.08.2013г., юридический адрес: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9 «А», фактический адрес: 614039, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) 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 № 49/09-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.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Клостер