

РЕШЕНИЕ

**по жалобе на постановление об административном правонарушении
дело № 4-14.3-237/00-08-14**

«04» декабря 2014 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Б. Кашеваров, рассмотрев жалобу ООО «СофтПрофи» (юридический адрес: ул. Достоевского, 139/1, оф. 3, г. Уфа, 450005) на вынесенное Татарстанским УФАС России постановление по делу об административном правонарушении № А08-420/2014 от 15 июля 2014 года о наложении штрафа, а также материалы данного дела,

УСТАНОВИЛ:

Жалоба рассматривается в присутствии представителя ООО «СофтПрофи» <...> (доверенность №09-14 от 09.09.2014) и в отсутствии представителей Татарстанского УФАС России.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) на ООО «СофтПрофи» Татарстанским УФАС России был наложен штраф в размере ста тысяч рублей за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), выразившегося в рассылке ненадлежащей рекламы на телефонные номера гражданина без их предварительного согласия.

С вынесенным постановлением ООО «СофтПрофи» не согласно, полагая, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, так как не является рекламодателем.

Исследовав материалы дела, ФАС России приходит к выводу, что Татарстанское УФАС России обоснованно вменило ООО «СофтПрофи» совершение правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», на основании следующего.

Основанием для привлечения ООО «СофтПрофи» к административной ответственности явилось распространение ООО «СофтПрофи» на телефонный номер гражданина смс-рекламы без его согласия.

В соответствии с частью 1 статьей 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было



получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе).

Общество не представило доказательств наличия согласия конкретного абонента-физического лица на получение рекламной информации от каких бы то ни было лиц.

Учитывая изложенное, Татарстанское УФАС России обоснованно признало смс-рассылку рекламы нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Татарстанское УФАС правомерно установило механизм распространения смс-рекламы. Распространение рекламы посредством смс-сообщений на телефон гражданина согласно договору между ОАО «ВымпелКом» и ООО «СофтПрофи» осуществлялось ООО «СофтПрофи», что дает основания рассматривать такие отношения как взаимосвязанные действия рекламораспространителей.

Рекламораспространитель обязан соблюдать требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сети электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента.

Совокупность действий всех лиц, участвующих в схеме доведения смс-сообщений до гражданина повлекла распространение рекламных смс-сообщений на телефонный номер гражданина без его предварительного согласия и все вышеуказанные лица в равной мере нарушили требования части 1 статьи 18 Закона.

Таким образом, одним из рекламораспространителей смс-сообщений, без предварительного согласия абонента, является ООО «СофтПрофи», следовательно, именно он, является лицом, ответственным за нарушение законодательства о рекламе.

Исследовав условия указанного договора, ФАС России пришел к заключению об обоснованности и правомерности выводов Татарстанского УФАС России о том, что ООО «СофтПрофи» является рекламораспространителем.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоделателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ наказание является установленной государством мерой ответственности за совершения правонарушений и применяется в

целях предупреждения совершения новых правонарушений как самих, правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. При этом юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «СофтПрофи» виновно в совершении административного правонарушения, так как оно должно было обеспечить соблюдение требований, предусмотренных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», но не обеспечило соблюдение вышеуказанных требований, в результате чего смс-реклама распространялась в отсутствие согласия абонента.

Принимая во внимание обстоятельства распространения рекламы, Татарстанское УФАС России обоснованно и правомерно привлекло ООО «СофтПрофи» к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, вина в действиях ООО «СофтПрофи», установлена, доказательства наличия в действиях указанного лица подтверждаются основаниями, приведенными в постановлении по делу № А08-420/2014 от 15 июля 2014 года, а также сведениями и документами, имеющимися в материалах административного дела.

Татарстанским УФАС России в отношении ООО «СофтПрофи» составлен протокол об административном правонарушении, вынесено постановление о наложении штрафа в размере 100 000 рублей.

При составлении протокола и рассмотрении дела об административном правонарушении лицу, привлекаемому к административной ответственности – ООО «СофтПрофи», Татарстанским УФАС России обеспечены все предусмотренные статьей 28.2 КоАП РФ права и учтены законные интересы.

Порядок привлечения ООО «СофтПрофи» к административной ответственности не нарушен. Срок давности привлечения должностного лица к ответственности на момент вынесения постановления не истек, и наказание назначено с учётом положений статьи 4.1 КоАП РФ в минимальном пределе санкций части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Заместитель руководителя ФАС России, руководствуясь статьями 14.3, 24.5, 29.7, пунктом 1 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Постановление по делу № А08-420/2014 от 15 июля 2014 года об административном правонарушении, вынесенное Татарстанским УФАС России, оставить без изменения, а жалобу ООО «СофтПрофи» без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3, частями 1, 3 статьи 30.9 КоАП решение может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения. Жалоба на решение подаётся вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.