

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/19.8-68/2019 об административном правонарушении

«11» апреля 2019 года

город Воронеж

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России, Управление) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/19.8-68/2019, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Старкол» (ИНН 3662266022) (далее – ООО «Старкол»), в связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области Никитой Михайловичем Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие законного представителя ООО «Старкол» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2018 года) Воронежское УФАС России в отношении ООО «Старкол» возбуждено дело № 900-237р в связи с наличием признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Указанным Определением о возбуждении дела № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2019 года) в целях всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела до 15 часов 00 минут (мск) 21 января 2019 года были запрошены следующие документы (сведения):

3.1. абонентский договор на обслуживание/предоставление номера +7(916)501-15-66;

3.2. текст рекламы, поступившей от абонентского номера +7(916)501-15-66 в 20:45 (мск.) 31.10.2018 года на номер <...>;

3.3. информацию об используемом ООО «Старкол» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения рекламы;

3.4. информацию о способе получения предварительного согласия абонентов на получение рекламы в их адрес;

3.5. информацию о порядке, в котором осуществляется распространение рекламы, в том числе «Здравствуйте! Данная информация только для жителей Москвы и ближайшего Подмосковья. В ближайшие три дня вы сможете в центре Москвы без оплаты пройти комплексное обследование организма. Обследование выявляет заболевания позвоночника и суставов, риски инфарктов и инсультов а также проблемы центральной нервной системы. Готовы уделить две минуты для прослушивания информации? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы?», посредством телефонных звонков, или копии документов, определяющих такой порядок;

3.6. договоров, платежных поручений и иных документов на основании которых распространяется/лась вышеуказанная реклама;

3.7. документы, устанавливающего порядок получения согласия или отказа от получения абонентом на свой телефонный номер сообщений рекламного характера;

3.8. описание порядка взаимодействия с клиентом в случае его обращения с

просьбой о прекращении поступлений сообщений рекламного характера на его мобильный номер с определенных номеров;

3.9. документы, свидетельствующие о получении согласия абонента телефонного номера <...> на получение рекламы «Здравствуйтесь! Данная информация только для жителей Москвы и ближайшего Подмосковья. В ближайшие три дня вы сможете в центре Москвы без оплаты пройти комплексное обследование организма. Обследование выявляет заболевания позвоночника и суставов, риски инфарктов и инсультов а также проблемы центральной нервной системы. Готовы уделить две минуты для прослушивания информации? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы?»;

3.10. все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу;

3.11. письменные объяснения/правовую позицию по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, указанным в настоящем Определении.

Указанное Определение о возбуждении дела № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2019 года) было направлено Управлением на основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с которыми антимонопольный орган имеет право требовать и получать от хозяйствующих субъектов информацию и документы, необходимые для осуществления этим органом его законной деятельности, а последние обязаны предоставлять её в установленный требованием (Определением о возбуждении дела) срок.

Определение о возбуждении дела № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2019 года) направленное письмом с простым уведомлением по указанному в выписке из ЕГРЮЛ адресу регистрации ООО «Старкол» возвращено Воронежскому УФАС России с отметкой «истек срок хранения».

Определением об отложении рассмотрения дела № 900-237р от 23 января 2019 года, в связи с отсутствием надлежащего уведомления ООО «Старкол» на момент рассмотрения дела № 900-237р 23 января 2019 года, в связи с непредоставлением лицом истребуемой информации, в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссией Воронежского УФАС России рассмотрение дела № 900-237р было отложено.

Указанным Определением об отложении рассмотрения дела № 900-237р от 23 января 2019 года (исх. № 03-16/290 от 25 января 2019 года) в целях всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела в пятидневный срок с момента получения Обществом настоящего Определения были запрошены следующие документы (сведения):

1. абонентский договор на обслуживание/предоставление номера +7(916)501-15-66;

2. лицензии на осуществляемые виды деятельности;

3. текст рекламы поступившей от абонентского номера +7(916)501-15-66 в 20:45 (мск.) 31.10.2018 года на номер <...> посредством SMS-сообщений;

4. информацию об используемом ООО «Старкол» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения рекламы;

5. информацию о способе получения предварительного согласия абонентов на получение рекламы в их адрес;

6. информацию о порядке, в котором осуществляется распространение рекламы, в том числе «Здравствуйтесь! Данная информация только для жителей Москвы и ближайшего Подмосковья. В ближайшие три дня вы сможете в центре Москвы без

оплаты пройти комплексное обследование организма. Обследование выявляет заболевания позвоночника и суставов, риски инфарктов и инсультов а также проблемы центральной нервной системы. Готовы уделить две минуты для прослушивания информации? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы?» от абонентского номера +7(916)501-15-66 посредством SMS-сообщений, или копии документов, определяющих такой порядок;

7. договоров, платежных поручений и иных документов на основании которых распространяется/лась вышеуказанная SMS-реклама посредством SMS-сообщений в сети радиотелефонной связи от абонентского номера +7(916)501-15-66;

8. документы, устанавливающего порядок получения согласия или отказа от получения абонентом на свой телефонный номер сообщений рекламного характера;

9. описание порядка взаимодействия с клиентом в случае его обращения с просьбой о прекращении доставки SMS-сообщений рекламного характера на его мобильный номер с определенных номеров и номеров под определенными буквенными обозначениями;

10. документы, свидетельствующие о получении согласия гражданина <...> <...> на получение рекламы «Здравствуйте! Данная информация только для жителей Москвы и ближайшего Подмосковья. В ближайшие три дня вы сможете в центре Москвы без оплаты пройти комплексное обследование организма. Обследование выявляет заболевания позвоночника и суставов, риски инфарктов и инсультов а также проблемы центральной нервной системы. Готовы уделить две минуты для прослушивания информации? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы? С вашего позволения, я сейчас расскажу вам подробнее, готовы?»;

11. все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу;

12. письменные объяснения/правовую позицию по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, указанным в настоящем Определении.

Указанное Определение об отложении рассмотрения дела № 900-237р от 23 января 2019 года (исх. № 03-16/290 от 25 января 2019 года) было направлено Управлением по указанному в выписке из ЕГРЮЛ адресу регистрации ООО «Старкол» на основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с которыми антимонопольный орган имеет право требовать и получать от хозяйствующих субъектов информацию и документы, необходимые для осуществления этим органом его законной деятельности, а последние обязаны предоставлять её в установленный требованиями (Определением об отложении дела) срок.

Определение об отложении рассмотрения дела № 900-237р от 23 января 2019 года (исх. № 03-16/290 от 25 января 2019 года) Управления было получено ООО «Старкол» 05 февраля 2019 года, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении (имеется в материалах настоящего дела).

Таким образом, срок предоставления информации истек 11 февраля 2019 года.

Вместе с тем, ООО «Старкол» имело сведения о необходимости предоставления информации в Воронежское УФАС России, однако не предоставило перечень запрошенных Управлением документов и сведений, необходимых для всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела № 900-

237р в установленный требованиями (Определением об отложении дела) срок. Однако ни запрашиваемые документы и сведения, ни уведомление о невозможности их направления ООО «Старкол» предоставлены не были. Кроме того, на основании поступившего в адрес Воронежского УФАС России заявления гражданина <...> (вх. № 01-12/29 от 11.01.2019 года), перенаправленного из Московского областного УФАС России, с указанием на признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, в целях реализации Воронежским УФАС России возложенных на него полномочий, в целях всестороннего, полного и объективного выяснения всех изложенных в заявлении гражданином <...> обстоятельств, Запросом (исх. № 03-16/374 от 30 января 2019 года) у ООО «Старкол» в срок до 15.00 (мск) 13 февраля 2019 года была запрошена следующая информация (сведения):

1. абонентский договор на обслуживание/предоставление номера +7(962)207-16-18;
2. текст рекламы, поступившей от абонентского номера +7(962)207-16-18 в 17:02 (мск.) 13.11.2018 года на номер <...> посредством совершения телефонного звонка;
3. информацию об используемом ООО «Старкол» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения рекламы;
4. информацию о способе получения предварительного согласия абонентов на получение рекламы в их адрес;
5. информацию о порядке, в котором осуществляется распространение рекламы, в том числе рассматриваемой рекламы от абонентского номера +7(962)207-16-18 посредством совершения телефонных звонков в сети радиотелефонной связи, или копии документов, определяющих такой порядок;
6. договоров, платежных поручений и иных документов на основании которых распространяется/лась вышеуказанная реклама посредством совершения телефонных звонков в сети радиотелефонной связи от абонентского номера +7(962)207-16-18;
7. документы, устанавливающие порядок получения согласия или отказа от получения абонентом на свой телефонный номер сообщений рекламного характера;
8. описание порядка взаимодействия с клиентом в случае его обращения с просьбой о прекращении поступлений звонков рекламного характера на его мобильный номер с определенных номеров и номеров под определенными буквенными обозначениями;
9. документы, свидетельствующие о получении согласия гражданина <...> <...> на получение рассматриваемой рекламы;
10. все иные документы и доказательства, имеющие отношение к данному делу;
11. письменные объяснения/правовую позицию по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, указанным в настоящем Запросе.

Указанный Запрос (исх. № 03-16/374 от 30 января 2019 года) был направлен Управлением на основании статьями 33-34 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которыми антимонопольный орган имеет право требовать и получать от хозяйствующих субъектов информацию и документы, необходимые для осуществления этим органом его законной деятельности, а последние обязаны предоставлять её в установленный требованиями (Запросом) срок.

Запрос (исх. № 03-16/374 от 30 января 2019 года) Управления был получен ООО «Старкол» 05 февраля 2019 года, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении (имеется в материалах настоящего дела).

Однако, на указанный в запросе срок предоставления до 15.00 (мск) 13 февраля

2019 года, ни запрошенные Воронежским УФАС России документы и сведения, необходимые для всестороннего, полного и объективного выяснения всех изложенных в заявлении гражданина <...> (вх. № 01-12/29 от 11.01.2019 года) обстоятельств, ни уведомление о невозможности их направления ООО «Старкол» предоставлено не было.

Таким образом, срок предоставления информации по запросу истек 14 февраля 2019 года, до настоящего времени запрошенная информация не предоставлена.

В Определении о возбуждении дела № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2018 года), Определении об отложении рассмотрения дела № 900-237р (исх. № 03-16/290 от 25 января 2019 года), Запросе (исх. № 03-16/374 от 30 января 2019 года) содержится предупреждение об административной ответственности, которая предусмотрена частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), за непредставление или несвоевременное предоставление в федеральный антимонопольный орган запрашиваемых сведений (информации).

Непредоставление ООО «Старкол» указанных выше сведений (информации) (Определением о возбуждении дела № 900-237р (исх. № 03-16/7749 от 26 декабря 2018 года), Определением об отложении рассмотрения дела № 900-237р (исх. № 03-16/290 от 25 января 2019 года), Запросом (исх. № 03-16/374 от 30 января 2019 года) препятствует осуществлению антимонопольным органом своих полномочий.

Воронежским УФАС России установлено, что согласно выписке из ЕГРЮЛ от 27 марта 2019 года, Общество является действующим, зарегистрировано 13.08.2018 года в Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 12 по Воронежской области за ОГРН 1183668031458, ИНН 3662266022, КПП 366201001, место нахождения Общества: 394026, г. Воронеж, Московский пр-кт., д. 4, ЭТАЖ/ПОМ 5/4.

27.03.2019 г. в отношении ООО «Старкол» составлен протокол № 036/04/19.8-68/2019 об административном правонарушении по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

27.03.2019 г. Определением Воронежского УФАС России, рассмотрение дела № 036/04/19.8-68/2019 назначено на 10 часов 00 минут (мск) 11 апреля 2019 года (Определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 036/04/19.8-68/2019 об административном правонарушении и Протокол № 036/04/19.8-68/2019 от 27.03.2019 года получены Обществом 02.04.2019 года).

Ознакомившись с материалами дела об административном правонарушении, Воронежским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 53 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

Согласно части 2 и 3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). 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, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес

юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно части 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Выписка из ЕГРЮЛ свидетельствуют о том, что каких либо изменений относительно адреса (места нахождения) Общества в соответствующий реестр не вносилось, а сведения о перемене места нахождения юридического лица в регистрирующий орган не подавались.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 ФЗ «О рекламе» юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые документы, материалы, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, а также обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

Неисполнение требований ч. 1 ст. 34 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Старкол» не предоставив по требованию Воронежского УФАС России запрашиваемых документов (сведений), 11 и 14 февраля 2019 года совершило административное правонарушение, ответственность, за которое предусмотрена ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ, о чем в порядке ст. 28.2 КоАП РФ составлен настоящий протокол.

Место совершения административного правонарушения: г. Воронеж, Московский пр-кт., д. 4, ЭТАЖ/ПОМ 5/4.

Время совершения правонарушения 11 и 14 февраля 2019 года.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 «Старкол» имело возможность предоставить в Воронежское УФАС России информацию (документы, сведения), истребованную Управлением мотивированными запросами, и тем самым, принять зависящие от Общества меры по соблюдению требований статьи 34 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Доказательств, свидетельствующих о принятии Обществом всех зависящих от него мер для соблюдения требований антимонопольного законодательства не предоставлено. ООО «Старкол» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении той или иной степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего соблюдения антимонопольного законодательства, что свидетельствует о виновности ООО «Старкол» в совершении административного правонарушения.

На основании изложенного, действия ООО «Старкол» по непредставлению в Воронежское УФАС России сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством, образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 34 ФЗ «О Рекламе», статьями 4.3, 19.8, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Старкол» (394026, г. Воронеж, пр-т Московский, д. 4, ЭТАЖ/ПОМ 5/4, ОГРН 1183668031458) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Старкол» меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 50 000 (Пятьдесят тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления ООО «Старкол» для исполнения.

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 настоящего

Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в Федеральный бюджет.

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810500000010004

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ Г.ВОРОНЕЖ

БИК 042007001

ИНН 3664022568

КПП 366601001

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО 20701000

УИН 16100500000000052436

В платежных документах необходимо сослаться на данное постановление, указав его номер и дату принятия, а также ФИО плательщика платежа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьей 30.1 и частью 1 статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.