

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 387/09-АДМ-2016

«10» ноября 2016г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 387/09-АДМ-2016, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Лазурит» (юридический адрес: 238300, Калининградская область, Гурьевский район, г. Гурьевск, ул. Калининградское шоссе, 15А, почтовый адрес: 630096, г.Новосибирск, ул.Станционная, 78; ИНН 3917032714, ОГРН 10739170000068, КПП 391701001, дата регистрации: 10.01.2007г., далее по тексту – ООО «ТД «Лазурит») в присутствии представителя ООО «ТД «Лазурит» <...> по доверенности № 87-2016/УК от 28.10.2016г. (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

16.08.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 24/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «ТД «Лазурит» нарушившим требования пункта 20 части 3 статьи 5, 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 <...> следующего содержания:

- 05.02.2016г. в 10 часов 40 минут: «6 февраля праздничное открытие салона Lazurit в ТЦ «Энергия Уюта», Технический проезд, 33. Всем покупателям подарки, угощения и скидки до 50%! Тел.: 8-923-638-04-14» от абонента Lazurit (смс – центр 8-903-701-11-11).

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы отсутствуют сведения о продавце товара.

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 абонент Lazurit - ООО «ТД «Лазурит» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания: «6 февраля праздничное открытие салона Lazurit в ТЦ «Энергия Уюта», Технический проезд, 33. Всем покупателям подарки, угощения и скидки до 50%! Тел.: 8-923-638-04-14» (смс – центр 8-903-701-11-11) (05.02.2016г. в 10 часов 40 минут) без согласия абонента <...>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, 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 пунктом 20 части 3 статьи 5, частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «ТД «Лазурит». На основании договора на оказание услуг связи № 6262276 от 23.05.2015г., заключенного между ОАО «МТС» (оператор) и ООО «ТД «Лазурит» (абонент), в рамках которого ООО «ТД «Лазурит» подключена услуга «МТС Коммуникатор». В соответствии с соглашением о пользовании услугой «МТС Коммуникатор», ПАО «МТС» оказывает ООО «ТД «Лазурит» комплекс услуг по передаче, приему смс – сообщений от ООО «ТД «Лазурит» к получателю смс – сообщений и/или от получателя смс – сообщений к ООО «ТД «Лазурит». В соответствии с соглашением о пользовании услугой «МТС Коммуникатор» ООО «ТД «Лазурит» формирует и отправляет от своего оборудования к смс – центру оператора связи для получателя смс – сообщения.

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламораспространителем, 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 «ТД «Лазурит» выразившиеся в нарушении требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении 05.02.2016г. в 10 часов 40 минут рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, а также без указания сведений о продавце товара следующего содержания: «6 февраля праздничное открытие салона Lazurit в ТЦ «Энергия Уюта», Технический проезд, 33. Всем покупателям подарки, угощения и скидки до 50%! Тел.: 8-923-638-04-14» (смс – центр 8-903-701-11-11), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ТД «Лазурит» административного правонарушения: 05.02.2016г. в 10 часов 40 минут.

24.08.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.09.2016г. в 08 часов 40 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ТД «Лазурит» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.09.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 387/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в законного представителя, защитника ООО «ТД «Лазурит», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

26.09.2016г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 387/09-АДМ-2016 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 10.10.2016г. в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «ТД «Лазурит» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.10.2016г. на рассмотрение дела № 387/09-АДМ-2016 об административном правонарушении законный представитель ООО «ТД «Лазурит» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТД «Лазурит» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 10.10.2016г. рассмотрение дела № 387/09-АДМ-2016 об административном правонарушении было отложено на 10.11.2016г. в 14 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения дела была направлена в адрес ООО «ТД «Лазурит» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.11.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ТД «Лазурит» (исх. б/н от 31.10.2016г.), из которых следует, что ООО «ТД «Лазурит» с <...> был заключен договор купли – продажи № СРНКИЛ00128 от 09.07.2014г. При заключении данного договора <...> добровольно и по собственной инициативе был указан дополнительный номер телефона <...>, как дополнительный контакт, в случае необходимости обращения. Таким образом, с целью информирования покупателей, в том числе <...>, посредством смс – оповещения была сообщена информация об открытии салон ООО «ТД «Лазурит».

После получения определения об отложении рассмотрения дела № 24/Р-2016 от 12.07.2016г. указанный абонентский номер был незамедлительно удален из таблицы рассылки смс – сообщений. Таким образом, правонарушение не привело к каким – либо вредным (негативным) последствиям, ООО «ТД «Лазурит» в короткий срок и добровольно устранил нарушения требований ФЗ «О рекламе». Также директором СРО ООО «ТД «Лазурит» лично, посредством телефонных переговоров, были принесены извинения <...> за доставленные неудобства.

10.11.2016г. состоялось рассмотрение дела № 387/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в присутствии представителя по доверенности ООО «ТД «Лазурит» <...>, которая поддержала представленные

письменные пояснения.

Изучив материалы дела № 387/09-АДМ-2016 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «ТД «Лазурит» выразившиеся в нарушении требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении 05.02.2016г. в 10 часов 40 минут рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, а также без указания сведений о продавце товара следующего содержания: «6 февраля праздничное открытие салона Lazurit в ТЦ «Энергия Уюта», Технический проезд, 33. Всем покупателям подарки, угощения и скидки до 50%! Тел.: 8-923-638-04-14» (смс – центр 8-903-701-11-11), 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 - 6 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 «ТД «Лазурит» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «ТД «Лазурит» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Из письменных пояснений ООО «ТД «Лазурит», представленных в адрес Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения дела № 24/Р-2016 (исх. б/н, б/д), следует, что абонентский номер <...> был указан <...> как дополнительный контакт. Однако, <...> не являлся заявителем по делу № 24/Р-2016, абонентский номер <...> -961-728-17-03 ему не принадлежит. Заявителем, которому принадлежит абонентский номер <...> являлось другое физическое лицо, что также подтверждается представленным ПАО «ВымпелКом» договором об оказании услуг

связи «Билайн» по абонентскому номеру <...>.

Следовательно, действия ООО «ТД «Лазурит», выразившиеся в нарушении требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении 05.02.2016г. в 10 часов 40 минут рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, а также без указания сведений о продавце товара следующего содержания: «6 февраля праздничное открытие салона Lazurit в ТЦ «Энергия Уюта», Технический проезд, 33. Всем покупателям подарки, угощения и скидки до 50%! Тел.: 8-923-638-04-14» (смс – центр 8-903-701-11-11), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ТД «Лазурит» подтверждается протоколом по делу № 387/09-АДМ-2016 от 26.09.2016г.

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

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «ТД «Лазурит» совершение административного правонарушения впервые и признание вины.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ТД «Лазурит» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного

правонарушения не усматриваются.

В связи с тем, что сведения о внесении ООО «ТД «Лазурит» в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют, основания для применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ также не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «ТД «Лазурит» своих публично-правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ТД «Лазурит» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «ТД «Лазурит» 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 «Торговый дом «Лазурит» (юридический адрес: 238300, Калининградская область, Гурьевский район, г.Гурьевск, ул. Калининградское шоссе, 15А, почтовый адрес: 630096, г.Новосибирск, ул.Станционная, 78; ИНН 3917032714, ОГРН 10739170000068, КПП 391701001, дата регистрации: 10.01.2007г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Лазурит» (юридический адрес: 238300, Калининградская область, Гурьевский район, г.Гурьевск, ул. Калининградское шоссе, 15А, почтовый адрес: 630096, г.Новосибирск, ул.Станционная, 78; ИНН 3917032714, ОГРН 10739170000068, КПП 391701001, дата регистрации: 10.01.2007г.) 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: **4010181040000010007 Отделение КЕМЕРОВО.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 387/09-АДМ-2016).**

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

Л. И. Ланцман