

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 255/09-АДМ-2017

«20» июля 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 255/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 14.06.2017г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, КПП 772301001, дата регистрации: 28.01.2005г., юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20 А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2, далее – ООО «СМС Трафик») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик»,

УСТАНОВИЛА:

05.05.2017г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 1/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «СМС Трафик» нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...> следующего содержания:

- 09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» от абонента PERVOMASTER (смс – центр 8-903-701-11-11).

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 PERVOMASTER - ООО «СМС Трафик» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» (смс – центр 8-903-701-11-11) (09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты) без согласия абонента <...>.

Следовательно, распространение ООО «СМС Трафик» рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламодателем является ООО «СМС Трафик» на основании договора № <...> от 01.11.2016г.. В соответствии с пунктом 3.1.2 указанного договора ООО «СМС Трафик» обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получать от абонента, на абонентское устройство которого планируется отправка смс – сообщений, согласие на получение таких смс – сообщений в форме, безоговорочно подтверждающей волеизъявление абонента на получение смс – сообщений.

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 (далее - КоАП РФ) 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 «СМС Трафик», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» (смс – центр 8-903-701-11-11) (09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты) без согласия абонента <...>, 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, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «СМС Трафик» административного правонарушения: 09.12.2016г.

12.05.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола: 14.06.2017г., 08 часов 30 минут.

Уведомление было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

14.06.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 255/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

14.06.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 255/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 19.06.2017г., 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

19.06.2017г. на рассмотрение дела № 255/09-АДМ-2017 об административном правонарушении законный представитель ООО «СМС Трафик» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 19.06.2017г. рассмотрение дела № 255/09-АДМ-2017 об административном правонарушении было отложено на 20.07.2017г. в 09 часов 30

минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела). 20.07.2017г. состоялось рассмотрение дела № 255/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 255/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «СМС Трафик», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» (смс – центр 8-903-701-11-11) (09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты) без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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 «СМС Трафик» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, у ООО «СМС Трафик» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «СМС Трафик», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Оформим бонусную карту Строительного центра «Первомастер», покупай по спец.ценам и копи баллы. Ул. Ю. Двужильного, 6, т. 901-129» (смс – центр 8-903-701-11-11) (09.12.2016г. в 14 часов 42 минуты) без согласия абонента <...>, следует признать виновными. Факт совершения административного правонарушения ООО «СМС Трафик» подтверждается протоколом по делу № 255/09-АДМ-2017 от 14.06.2017г. Срок давности привлечения ООО «СМС Трафик» 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 <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, 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.

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «СМС Трафик» совершение административного правонарушения впервые.

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

Согласно части 1 статьи 4.1.1 являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций

природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «СМС Трафик» имеет статус среднего предприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «СМС Трафик» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «СМС Трафик» статуса среднего предприятия, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, КПП 772301001, дата регистрации: 28.01.2005г., юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южноповоротный проезд, д. 20 А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, КПП 772301001, дата регистрации: 28.01.2005г., юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южноповоротный проезд, д. 20 А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2) предупреждение.

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.