

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №Ш01-1/15

03 марта 2015 года

Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол №01/ПР-92 от 12.02.2015 и материалы дела об административном правонарушении №Ш01-01/15, возбужденного в отношении ООО «КамаТелеком» (ОГРН 1135904013409, ИНН/КПП 5904292726/590401001, юридический адрес 614010, Пермь, Героев Хасана ул., д.9, лит. «А», фактический адрес 614039, Пермь, Глеба Успенского ул., д.5-32),

УСТАНОВИЛ:

22.12.2014 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела №10909/05-2014, переданные Ульяновским УФАС России, для возбуждения в отношении ООО «КамаТелеком» дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Ульяновским УФАС России при рассмотрении дела №10909/05-2014 были установлены следующие обстоятельства.

По заявлению <...>, перенаправленного Федеральной антимонопольной службой, Ульяновским УФАС России определением от 05.05.2014 по факту распространения 03.03.2014 в 12 час. 12 мин. рекламного СМС-сообщения: «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера <...> возбуждено дело № 10909/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле №10909/05-2014 в качестве заявителя привлечена <...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ЗАО «Астрахань GSM». Рассмотрение дела назначено на 04.06.2014.

Определением от 04.06.2014 срок рассмотрения дела 10909/05-2014 продлен до 05.08.2014, в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», а также с целью получения дополнительной информации по делу 10909/05-2014. Рассмотрение дела 10909/05-2014 отложено и назначено на 08.07.2014.

Определением от 08.07.2014 рассмотрение дела № 10909/05-2014 отложено, в связи с необходимостью получения дополнительной информации по делу. Рассмотрение дела назначено на 29.07.2014.

<...> на рассмотрение дела 10909/05-2014 04.06.2014, 08.07.2014 и 29.07.2014 не явилась. В адрес управления от заявителя поступила (вх. № 4850 от 04.06.2014) запрошенная определением от 05.05.2014 копия договора об оказании услуг связи № 811152-ОО от 01.07.2006, заключенного с открытым акционерным обществом

«МегаФон» (далее - ОАО «МегаФон»), с выделением абонентского номера <...>.

Представитель ЗАО «Астрахань GSM» на рассмотрение дела 10909/05-2014 04.06.2014, 08.07.2014 и 29.07.2014 не явился. В письменных пояснениях по делу 10909/05-2014 (исх. № 02-02/1763 от 27.05.2014, вх. № 4555 от 27.05.2014) ЗАО «Астрахань GSM» сообщило, что рассматриваемое СМС-сообщение было отправлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» на основании договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014, заключенного между ЗАО «Астрахань GSM» (исполнитель) и ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» (заказчик), и дополнительного соглашения № 1 от 01.02.2014 к указанному договору.

Представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» 08.07.2014 и 29.07.2014 на рассмотрение дела не явился.

В материалах дела №10909/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России 04.06.2014, направленного по адресу места нахождения общества (614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Глеба Успенского, 5-32) заказным письмом с уведомлением № 43206875551318 от 04.06.2014, а также по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) - заказным письмом с уведомлением № 43206875551301 от 04.06.2014. Указанные заказные письма возвращены в Ульяновское УФАС России с отметками отделений почтовой связи «Истек срок хранения» и «Отсутствие адресата по указанному адресу», соответственно.

Также в материалах дела №10909/05-2014 отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения от 08.07.2014, направленного по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А) заказным письмом с уведомлением № 43206876634201 от 09.07.2014. Указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с отметкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 10909/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу места его фактического нахождения (указанному обществом в договоре № 06-02-02/15 от 01.02.2014), а также по адресу места регистрации общества, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес. О ходе рассмотрения дела №10909/05-2014 ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» было извещено по двум адресам, однако процессуальные документы от Ульяновского УФАС России обществом по неизвестным управлению причинам не получены.

Исследовав материалы дела № 10909/05-2014, Комиссия Ульяновского УФАС пришла к выводу о необходимости признать рекламу: «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>», распространенную 03.03.2014 в 12 час. 12 мин. по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона <...>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...>, перенаправленное ФАС России (вх. № 98/ог от 04.03.2014). В обращении указано, что заявителю без её согласия на номер мобильного телефона <...>поступило СМС-сообщение следующего содержания: «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79086278065».

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» указанное СМС-сообщение является рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения <...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без её согласия. В ходе рассмотрения дела документы, подтверждающие наличие согласия <...> на получение СМС-сообщения, лицами, участвующими в деле, не представлены.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

СМС-сообщение: «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>» на телефонный номер заявителя поступило с телефонного номера +7-902-370-01-13, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества

«СРЕДНЕ-ВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ
РАДИОКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 1404-05 от 06.03.2014) о представлении сведений о заказчике распространения рассматриваемого рекламного сообщения, а также копии договора с рекламодателем. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» на указанный запрос (исх. № 1-1283 от 14.03.2014, вх. № 1912 от 14.03.2014) приказом Госкомсвязи России от 25.05.1998 № 90 «О координирующих операторах сетей стандарта GSM-900» утверждено «Положение о координирующих операторах федеральной сети сотовой подвижной связи стандарта GSM-900» и назначены координирующие операторы по укрепленным регионам. Указанным приказом по Поволжскому региону координирующим оператором назначен оператор сотовой связи стандарта GSM-900 на территории Самарской области ОАО «СМАРТС». Так как ОАО «СМАРТС» является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> -902-370-01-13 был закреплен за СМС-центром ЗАО «Астрахань GSM».

В письменных пояснениях по делу (исх. № 02-02/1763 от 27.05.2014, вх. № 4555 от 27.05.2014) ЗАО «Астрахань GSM» сообщило, что общество самостоятельно изготовлением, распространением рекламы не занимается. ЗАО «Астрахань GSM» заключает договоры с юридическими лицами по пропуску СМС-трафика. номер <...> -902-370-01-13 принадлежит номерной емкости ЗАО «Астрахань GSM» и является глобальным заголовком. Согласно дополнительному соглашению № 1 от 01.02.2014 к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 телефонный номер <...> -908-627-80-65, с которого отправлено рассматриваемое СМС-сообщение, предоставлен ООО «КАМАТЕЛЕКОМ». В рамках оказания услуг по договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014 ЗАО «Астрахань-GSM» организывает ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» доступ к оборудованию СМС-центра по smpp протоколу, далее информационную СМС-рассылку осуществляет ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» с помощью своего программного комплекса. Таким образом, ЗАО «Астрахань-GSM» не осуществляло отправку указанного СМС-сообщения, а лишь создало техническую возможность для его распространения.

Ульяновским УФАС России у ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определениями по делу № 10909/05-2014 (от 04.06.2014 - исх. № 4462-05 от 04.06.2014, от 08.07.2014 - исх. № 5414-05 от 08.07.2014) запрашивались сведения о заказчике распространения рассматриваемого рекламного сообщения, копия договора с рекламодателем, однако от ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» каких-либо сведений об иных заказчиках распространения СМС-сообщения: «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>», а также документов, подтверждающих наличие согласия <...> на получение рассматриваемого СМС-сообщения, не поступило.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы

ненадлежащей.

Поскольку предписание о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без предварительного согласия абонентов на получение рекламы выдано ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в рамках дела № 10550/05-2013, рассмотренного Ульяновским УФАС России, необходимость в выдаче предписания по данному делу, по мнению Комиссии, отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решением Комиссии Ульяновского УФАС России от 12.08.2014 №6324-05 по делу №10909/05-2014 в действиях рекламораспространителя ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» установлены нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившихся в распространении 03.03.2014 в 12.12 рекламы «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер.9 <...>» на номер мобильного телефона заявителя <...> в отсутствии его согласия на получение SMS-рассылки.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечёт наложение на юридическое лицо административного штрафа.

При указанных обстоятельствах в действиях к ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» как рекламораспространителя содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место, время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 03 марта 2014 года.

В соответствии с ч. 1 ст.29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Ульяновским УФАС России на основании ч.1 ст.29.5 КоАП РФ материалы дела №10909/05-2014 переданы в Санкт-Петербургское УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Согласно информации официального сайта Федеральной налоговой службы ООО «Кама Телеком» расположено по адресу: 614010, г. Пермь, ул. Героев Хасана, д. 9А. Данный адрес указан самим обществом в заключенных им гражданско-правовых договорах с другими хозяйствующими субъектами.

Санкт-Петербургским УФАС России определением о возбуждении дела об административном правонарушении (исх.№01/337 от 14.01.2015) законный

представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» вызван на 12.02.2015 в 11.00 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ. Копия данного уведомления направлена ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» посредством заказного почтового отправления с уведомлением о вручении. Указанное почтовое отправление ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по юридическому адресу общества возвращено Санкт-Петербургскому УФАС России оператором почтовой связи. По сведениям официального сайта Почта России указанное почтовое отправление ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по фактическому адресу общества возвращено за истечением срока хранения. В адрес ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» также направлена телеграмма с уведомлением о составлении протокола. Согласно ответу ФГУП «Почта России» названная телеграмма не доставлена по юридическому адресу ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», так как зарегистрирован юридический адрес, местоположении организации неизвестно.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица).

12.02.2014 законный представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» на составление протокола об административном правонарушении не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Законный представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не проинформировал Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки на составление протокола об административном правонарушении. На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

Определением от 16.02.2015 №01/3151 законный представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» вызван на 03.03.2015 в 15.00 на рассмотрение дела об административном правонарушении №Ш01-01/15. Копии данного определения направлены ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» заказными письмами с уведомлением по юридическому и фактическому адресам общества. На момент рассмотрения дела почтовое отправление с определением от 16.02.2015 №01/3151 возвращено оператором почтовой связи в связи с отсутствием ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по юридическому адресу общества. Согласно данным официального сайта «Почты России» почтовое с названным определением прибыло в место вручения по фактическому адресу общества, а 26.02.2015 по месту вручения зафиксировано временное отсутствие адресата.

Законный представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» на рассмотрение дела №Ш01-

01/15 об административном правонарушении не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения делного дела.

ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на рассмотрение дела №Ш01-01/15. На основании изложенного, дело №Ш01-01/15 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

В соответствии с частью 1 статьи 2.1. КоАП РФ, 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. КоАП РФ, 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.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» мер по их соблюдению.

В соответствии с п.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №Ш01-01/15 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №Ш01-01/15 обстоятельств, отягчающих и (или) смягчающих административную ответственность ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, исключющие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

Оснований освобождения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» от административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст.14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «КамаТелеком» (ОГРН 1135904013409, ИНН/КПП 5904292726/590401001, юридический адрес 614010, Пермь, Героев Хасана ул., д.9, лит. «А», фактический адрес 614039, Пермь, Глеба Успенского ул., д.5-32) административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении 03.03.2014 в 12.12 рекламы «15 тюльпанов-600 р! 51 роза импорт-3570р! Столярный пер. <...>» на номер мобильного телефона абонента в отсутствии его согласия на получение SMS-рассылки.

2. ООО «КамаТелеком» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Головной расчетно-кассовый центр Главного управления (ГРКЦ ГУ) Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 26000 01 6000 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном

производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.