

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №4-14.3-666/78-01-16

08 сентября 2016 года

Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол №36-16/рш от 07.07.2016 и иные материалы дела об административном правонарушении №4-14.3-666/78-01-16, возбужденного в отношении ООО «Спортмастер» (ОГРН 1057747320278, ИНН/КПП 7728551528/772801001, зарегистрировано в качестве юридического лица 27.06.2005, адрес места нахождения: 117437, Москва, улица Миклухо-Маклая, д. 18, корп. 2, комн. 102, почтовый адрес: 125319, Москва, Кочновский проезд, д.4, стр. 3),

УСТАНОВИЛ:

25.07.2016 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела об административном правонарушении, возбужденного должностным лицом Саратовского УФАС России в отношении ООО «Спортмастер» за совершение административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

При составлении протокола об административном правонарушении №36-16/рш от 07.07.2016 Саратовским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

В Саратовское УФАС России поступило заявление гр <...> (вх. № 65 от 14.01.2016), переданное ФАС России, о получении им на номер <...> СМС-сообщения рекламного характера следующего содержания:

«ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! Еще больше товаров со скидкой до 50%! Успейте до 31.01.»», которое поступило 14.01.2016 в 11:18.

Согласно части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 35-ФЗ «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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как следует из заявления гр. <...>, данное рекламное СМС-сообщение было получено без предварительного согласия абонента, что содержит признаки нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Саратовским УФАС России был направлен запрос оператору мобильной связи абонента <...> ПАО «МТС» (исх. № 03/2-762 от 19.02.2016).

Согласно представленному ответу ПАО «МТС» (вх. № 515 от 19.02.2016) между ПАО «МТС» и ООО «Спортмастер» был заключен Договор об оказании услуг связи №177384639326 от 01.12.2014. При этом п. 4.2.2 указанного договора ООО «Спортмастер» обязуется осуществлять отправку СМС-сообщений пользователям при наличии предварительного и надлежащего согласия на получение от ООО «Спортмастер» рекламы по сетям электросвязи.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 данного Федерального закона несет рекламодатель.

В ходе рассмотрения дела ООО «Спортмастер» представило пояснения (исх. б/н от 06.04.2016), из которых следует, что абонент телефонного номера <...> является клиентом компании и участником Клубной программы «СПОРТМАСТЕР», имеет Клубную карту «СПОРТМАСТЕР» № 2030013146974. Правила участия в Клубной программе «СПОРТМАСТЕР» (далее - Правила) размещены на официальном сайте компании www.sportmaster.ru.

27.01.2015 в соответствии с п. 1.2.3 Правил, при получении Клубной карты клиент (абонент телефонного номера <...>) в заполняемой анкете дал согласие на получение информации о специальных предложениях, новых товарах и рекламных акциях по сетям электросвязи, включая СМС-рассылку.

До настоящего времени согласие участника Клубной программы (абонентский номер <...>) на получение указанной информации от ООО «Спортмастер» не отозвано.

В период с 21.12.2015 по 31.01.2016 в магазинах торговой сети ООО «Спортмастер» проводилась рекламная кампания «Цены пополам». СМС-информирование в рамках кампании осуществлялось в адрес участников Клубной программы «СПОРТМАСТЕР» (от отправителя SPORTMASTER), давшим согласие на получение СМС и исполнено соответствующим оператором мобильной связи.

Приведенные выше доводы ООО «Спортмастер» не были приняты Комиссией Саратовского УФАС России в виду следующего.

Из представленной ООО «Спортмастер» копии Анкеты для получения клубной карты следует, что анкета заполнена клиентом компании Игорем с указанием телефонного номера <...>.

Вместе с тем, в материалах дела имеется представленная ПАО «МТС» (исх. № 03-01/0058и от 01.03.2016) копия Договора о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи МТС № R PM5 561 307, заключенного с абонентом <...>, телефон: <...>.

Таким образом, ООО «Спортмастер», распространив СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! Еще больше товаров со скидкой до 50%! Успейте до 31.01.», которое поступило 14.01.2016 в 11:18, без предварительного согласия абонента телефонного номера <...> <...>, нарушило часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Решением Комиссии Саратовского УФАС России от 6 мая 2016 года по делу №4-16р реклама «ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! Еще больше товаров со скидкой до 50%! Успейте до 31.01.», распространённая 14.01.2016 на абонентские номера граждан, в том числе на абонентский номер <...> <...>, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия <...> на получение рекламы по сетям электросвязи, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

При указанных обстоятельствах в действиях ООО «Спортмастер» как рекламодателя, выразившихся в распространении 14.01.2016 рекламы «ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! Еще больше товаров со скидкой до 50%! Успейте до 31.01.» на абонентские номера граждан, в том числе на абонентский номер <...> <...>, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия <...> на получение рекламы по сетям электросвязи), содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место, время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 14.01.2016.

Уведомлением Саратовского УФАС России от 16.06.2016 №01/1-3379 законный представитель ООО «Спортмастер» вызван на 07.07.2016 в 14.30 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Законный представитель ООО «Спортмастер» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте составления протокола. ООО «Спортмастер» не проинформировало Саратовское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на составление протокола об административном правонарушении, ходатайств об отложении составления протокола об административном правонарушении от Общества не поступало.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен должностным лицом Саратовского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Спортмастер».

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

В этой связи определением Саратовского УФАС России от 07.07.2016 протокол об административном правонарушении №36-16/рш от 07.07.2016 и другие материалы настоящего дела об административном правонарушении переданы для рассмотрения по подведомственности Санкт-Петербургскому УФАС России.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 01.08.2016 №78/16793/16 рассмотрение дела №4-14.3-666/78-01-16 об административном правонарушении назначено на 9 августа 2016 года. В ходе рассмотрения дела от ООО «Спортмастер» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью предоставления Обществу дополнительного времени для подготовки мотивированной позиции по делу и возможности защиты своих прав и законных интересов.

В целях защиты прав и законных интересов ООО «Спортмастер» определением Управления от 12.08.2016 №78/17756/16 рассмотрение №4-14.3-666/78-01-16 отложено. Указанным определением законный представитель ООО «Спортмастер» вызван на 08.09.2016 года на рассмотрение дела №4-14.3-666/78-01-16 об административном правонарушении. На рассмотрение дела №4-14.3-666/78-01-16 законный представитель ООО «Спортмастер» не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения дела №4-14.3-666/78-01-16, ходатайств об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №4-14.3-666/78-01-16 от Общества не поступало.

На основании изложенного, дело №4-14.3-666/78-01-16 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Спортмастер», но в присутствии Бобыря Антона Павловича – представителя Общества по доверенности от 747/14 от 14.11.2014.

На рассмотрении дела №4-14.3-666/78-01-16 Бобырь А.П. представил письменные пояснения Общества от 08.09.2016 б/н по существу рассматриваемого дела. Согласно пояснениям ООО «Спортмастер» протокол об административном правонарушении должен был составлен должностным лицом Санкт-Петербургского УФАС России, а не Саратовского УФАС России. В связи с тем, что, по мнению Общества, протокол составлен неуполномоченным должностным лицом, и, следовательно, производство по делу №4-14.3-666/78-01-16 надлежит прекратить.

Изучив материалы дела и заслушав объяснения представителя ООО «Спортмастер», Санкт-Петербургское УФАС России приходит к выводу, что доводы Общества несостоятельны, исходя из следующего.

Протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 28.5 КоАП РФ). В этой связи Саратовским УФАС России

непосредственно сразу после изготовления решения по делу №4-16р в разумный срок направило ООО «Спортмастер» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 16.06.2016 №01/1-3379. Обществом данное уведомление было получено заблаговременно, однако ходатайств о передаче материалов дела №4-16р другому территориальном антимонопольному органу для составления им протокола об административном правонарушении от Общества не поступало.

Также Управление отмечает, что от ООО «Спортмастер» в ходе рассмотрения дела про признакам нарушения законодательства о рекламе №4-16р каких-либо ходатайств о передаче дела по подведомственности не поступало.

Таким образом, ООО «Спортмастер» по своему усмотрению распорядилось своими процессуальными правами, не заявив каких-либо ходатайств Саратовскому УФАС России.

Также вопреки доводам представителя ООО «Спортмастер» анкета клиента, представленная в материалы дела №4-16р и заполненная клиентом Общества Игорем не может служить доказательством получения согласия абонента номера <...> на получение рекламы по сетям электросвязи от ООО «Спортмастер». Абонентский номер предоставлен <...>, который, как следует из его заявления, согласия на получение рекламы по сетям электросвязи не давал. Информации о том, что <...> кого-либо уполномочил на дачу указанного согласия в его заявлении не содержится.

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 данным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У ООО «Спортмастер» имелась возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», однако Обществом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению указанных требований.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №4-14.3-666/78-01-16 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №4-14.3-666/78-01-16 обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность ООО «Спортмастер», не установлено.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Оснований освобождения ООО «Спортмастер» от административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 2.1, статьёй 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Спортмастер» (ОГРН 1057747320278, ИНН/КПП 7728551528/772801001, зарегистрировано в качестве юридического лица 27.06.2005, адрес места нахождения: 117437, Москва, улица Миклухо-Маклая, д. 18, корп. 2, комн. 102, почтовый адрес: 125319, Москва, Кочновский проезд, д.4, стр. 3) административное наказание в виде административного штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении 14.01.2016 рекламы «ЦЕНЫ ПОПОЛАМ! Еще больше товаров со скидкой до 50%! Успейте до 31.01.» на абонентские номера граждан, в том числе на абонентский номер <...> <...>, посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия <...> на получение рекламы по сетям электросвязи), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. ООО «Спортмастер» 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

Северо-Западное 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 двух лет 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.

В силу части 1 статьи 29.11 постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 цитируемого Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с частью 2 статьи 29.11 копия постановления по делу об административном правонарушении вручается под расписку физическому лицу, или законному представителю физического лица, или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылается указанным лицам по почте заказным почтовым отправлением в течение трех дней со дня вынесения указанного постановления.

<...>