

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) ***, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДжЮ Групп» (ОГРН 1177746172207, ИНН 7706446784, юридический адрес: пер. Старый Толмачевский, дом 9, ком. 1, г. Москва, далее – ООО «ДжЮ Групп», Общество) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя ООО «ДжЮ Групп», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 26.06.2018 по делу №03-02/21-2017 реклама следующего содержания: «Награда для 79851151166. Сегодня, 11.02, мы выбрали несколько абонентов для бесплатного участия в Умной викторине! Разыгрывается 50000000 руб! 79851151166 может выиграть часть из них! Отправьте ДА на 2017 бесплатно. Первый день беспл, далее 15 р/сут.Инфо win.mts.ru», распространенная 11.02.2018 в 17:27 на телефонный номер <...> посредством SMS-сообщения без предварительного согласия абонента, была признана ненадлежащей, нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась без предварительного согласия абонента.

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссией Карельского УФАС России сделан вывод, что sms-реклама распространялась на телефонный номер <...> ООО «ДжЮ Групп».

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31

настоящего Кодекса.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях ООО «Джю Групп» наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

По факту совершения административного правонарушения определением от 31.07.2018 «О возбуждении дела об административном правонарушении № 03-03/46-2018 и проведении административного расследования» в отношении ООО «Джю Групп» было возбуждено настоящее дело об административном правонарушении и назначено проведение административного расследования. Составление и подписание протокола об административном правонарушении было назначено на 30.08.2018 в 11 часов 30 минут.

По состоянию на 30.08.2018 в материалах дела отсутствовали документы, подтверждающие уведомление ООО «Джю Групп» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 5 статьи 28.7 КоАП РФ срок проведения административного расследования не может превышать один месяц с момента возбуждения дела об административном правонарушении. В исключительных случаях указанный срок по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, может быть продлен.

Определением от 31.08.2018 «О продлении срока административного расследования по делу об административном правонарушении № 03-03/46-2018» срок проведения административного расследования продлен до 30.09.2018. Составление и подписание протокола было назначено на 28.09.2018 в 11 часов 00 минут.

ООО «Джю Групп» извещено о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении посредством телефонограммы.

Письмом от 26.09.2018 № 26/09-01 ООО «Джю Групп» сообщило, что в соответствии с п. 3.1.12. Договора оказания услуг от 01.06.2017 № D170132069 (далее- договор) проверка наличия согласия абонентов на получение рекламной рассылки осуществляется компанией ПАО «МТС». В адрес компании ООО «Джю Групп» предоставляется только та база абонентов, по которой заказчик (ПАО «МТС») поручает исполнителю (ООО «Джю Групп») провести sms- рассылку, согласованную с заказчиком в точном соответствии с вышеуказанным договором. Кроме того, ООО «Джю Групп» имеет ограниченный доступ к абонентской базе ПАО «МТС» и только в том объеме,

который предоставлен оператором для исполнения договора.

Кроме того, ООО «ДжЮ Груп» сообщило, что в соответствии с п. 3.1.13. договора исполнитель не имеет права проводить массовых рассылок, не согласованных с заказчиком, в том числе осуществлять распространение рекламы с использованием сервисного номера (2017) без получения от заказчика предварительного согласия на распространение таких рекламных сообщений (п. 3.1.33 договора).

При этом ООО «ДжЮ Груп» сообщило, что согласно договору, в обязанности заказчика входит обеспечение проведения массовой рассылки sms-сообщений рекламного характера в адрес активных абонентов, определенных заказчиком, то есть тех абонентов, которые выразили согласие на получение рекламных сообщений от оператора.

Кроме того, ООО «ДжЮ Груп» относительно согласия абонента пояснило, что проверка на наличие согласия абонента на получение рекламных сообщений компанией ООО «ДжЮ Груп» невозможна, поскольку ООО «ДжЮ Груп» не является стороной по договорам между абонентами и ПАО «МТС», в связи с этим ООО «ДжЮ Груп» не может представить согласие <...>

ООО «ДжЮ Груп» также пояснило, что действия общества не могут быть признаны виновными поскольку ООО «ДжЮ Груп» является техническим провайдером ПАО «МТС» и не является лицом, определяющим объект информирования, а следовательно, не может повлиять на базу абонентов, которую формирует ПАО «МТС».

Относительно данных письменных пояснений необходимо отметить, что материалами дела № 03-02/21-2018 подтверждаются следующие обстоятельства.

В соответствии с договором от 01.06.2017 №D170132069 ООО «ДжЮ Груп» обязалось от своего имени, но за счет ПАО «МТС» совершать юридические и фактические действия по реализации комплекса мероприятий по обеспечению рассылки sms-сообщений. Текст рассылок формируется ООО «ДжЮ Груп», согласовывается с ПАО «МТС», т.е. ПАО «МТС» имеет правовую и техническую возможность оценить содержание сообщения и выяснить, имеется ли согласие абонента на получение sms-рекламы.

Таким образом, можно констатировать взаимосвязь действий ПАО «МТС» и ООО «ДжЮ Груп» по распространению sms -рекламы на телефонный номер <...>

При этом ООО «ДжЮ Груп» в материалы дела № 03-02/21-2018 не предоставило ни одного доказательства, свидетельствующего, что при совершении действий по направлению рассматриваемого рекламного sms-сообщения заявителю действовало по указанию и с согласия ПАО «МТС» о направлении рекламного sms-сообщения, в том числе заявителю.

Кроме того, необходимо отметить, что факт нарушения установлен решением от 26.06.2018 по делу № 03-02/21-2018, которое ООО «ДжЮ Груп» не оспаривалось.

Определением от 01.10.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-03/46-2018» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 15.10.2018.

ООО «ДжЮ Груп» извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела посредством телефонограммы от 15.10.2018 № 96, а также посредством электронной почты.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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 (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Общество не представило объективных доказательств невозможности соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Датой совершения данного правонарушения является дата начала

распространения ненадлежащей рекламы – 11.02.2018 в 17:27.

Установленной частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения и в настоящее время не истек.

Место совершения данного административного правонарушения - г.Москва.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ООО «ДжЮ Груп» установлено событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела № 03-02/21-2018, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ООО «ДжЮ Груп» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России Пряхин Артур Борисович

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на ООО «ДжЮ Груп» (ОГРН 1177746172207, ИНН 7706446784, юридический адрес: пер. Старый Толмачевский, дом 9, ком. 1, г. Москва) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: Отделение-НБ Республика Карелия г. Петрозаводск

БИК 048602001 р/с № 40101810600000010006

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России, л/с 04061410910)

Код ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело № 03-03/46-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа,

свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд 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.