

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 2038/04 об административном правонарушении

12.03.2019г.

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 2038/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Спектр Групп» (юр. адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, ул. Седова, 11, корп. 2, лит. 2, пом. 10н-23-48; ОГРН: 1057812028670, ИНН: 7805377620, КПП: 781101001, дата регистрации: 30.08.2005г.),

в присутствии представителя ООО «Спектр Групп» по доверенности – <...>,

УСТАНОВИЛ:

11.07.2018г. (вх. № 10054) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица (г. Ростов-на-Дону), в котором сообщается о фактах поступления 23.06.2018 в 13:06 на его телефонный номер сотовой связи +79525886547 без его предварительного согласия СМС-сообщения рекламного характера: «Шопинг-уикенд в Watsons. Скидка 30% на средства для укладки волос. 23 и 24 июня. <https://wots.cc/D>». Отправитель: «WATSONS».

Заявителем представлен Договор об оказании услуг связи «TELE2» от 24.04.2018г. по абонентскому номеру +79525886547, заключенный с ООО «Т2 Мобайл».

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель не давал предварительного согласия на получение рекламы.

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Ростовским УФАС России установлено, что рассылка вышеуказанного рекламного сообщения осуществлена ООО «Спектр Групп» на основании договора оказания услуг № 268/10-СМС от 05.02.2010г., заключенного с ООО «СЗК «Инфосвязь».

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Спектр Групп», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений.

30.10.2018г. Комиссия Ростовского УФАС России решением по делу № 1383/04 признала вышеназванную рекламу ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования, предусмотренные ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для составления в отношении ООО «Спектр Групп» протокола № 2038/04 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Протокол № 2038/04 об административном правонарушении составлен 18.12.2018г. в отсутствие законного представителя ООО «Спектр Групп», уведомленного о времени и месте составления протокола надлежащим образом.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 2038/04 об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела назначено на 10.01.2019г.

Письмо с копией протокола и вышеуказанного определения № 2038//04 направлено ООО «Спектр Групп» по юридическому адресу (исх. № 24545/04 от 18.12.2018г.). Данное письмо получено 27.12.2018г. согласно почтовому уведомлению о вручении.

В ответ на данное письмо от ООО «Спектр Групп» поступили документы, в том числе ходатайство о прекращении административного преследования (вх. № 208 от 10.01.2019г.) в связи с несогласием с решением Ростовского УФАС России по делу № 1383/04.

Данное ходатайство оставлено без удовлетворения поскольку факт несогласия с решением не является основанием прекращения административного производства. В силу ч. 1 ст. 37 ФЗ «О рекламе» решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания. Данным правом ООО «Спектр Групп» не воспользовалось.

ООО «Спектр Групп» представлена Анкета для выдачи карты постоянного покупателя, заполненная Клиентом 31.08.2011г., в которой Клиент (<...>), указав номер Заявителя +79525886547, дает согласие получать от ООО «Спектр Групп» рекламные и информационные сообщения о товарах, услугах, мероприятиях в любой форме и любыми способами.

Вместе с тем фигурирующие в анкете сведения об абоненте +79525886547 не совпадают с имеющимися в деле данными о получателе 23.06.2018 спорного СМС-сообщения.

Более того, от ООО «Т2 Мобайл» поступила информация о том, что Договор на оказание услуг связи с выделением номера +79525886547 с <...> никогда не заключался.

Также ООО «Спектр Групп» заявлено ходатайство о проведении криминалистической почерковедческой судебной экспертизы для установления лица, давшего согласие на распространение на абонентский номер <...> рекламы.

Данное ходатайство оставлено без удовлетворения поскольку в силу ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» именно рекламодатель, которым в данном случае является ООО «Спектр Групп» обязан доказать получение предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Из материалов дела следует, что на дату поступления спорного рекламного сообщения (23.06.2018) ООО «Спектр Групп» не обладало согласием пользователя номера +79525886547, который обратился в антимонопольный орган с заявлением.

Определением об отложении рассмотрения дела № 2038/04 об административном правонарушении от 10.01.2019г. рассмотрение дела отложено и назначено к рассмотрению на 12.03.2019г.

Вышеуказанное определение направлено в адрес ООО «Спектр Групп» и получено.

12.03.2019г. на рассмотрении настоящего дела представителем ООО «Спектр Групп» Поликарповой Т.А. заявлено ходатайство о передаче административного дела для рассмотрения по существу в Арбитражный суд г. Санкт-Петербург и Ленинградской области.

Данное ходатайство подлежит отклонению в связи со следующим.

Согласно ст. 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных в том числе ст. 14.3 Кодекса.

Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени органов вправе руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители.

Дата и место совершения административного правонарушения: 23.06.2018, г. Ростов-на-Дону.

В этой связи, поскольку Ростовское УФАС России обладает полномочиями на рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.3 КоАП РФ, отсутствует необходимость в передаче настоящего административного дела на рассмотрение арбитражного суда.

Материалы настоящего дела дают основание прийти к следующим выводам.

Вышеуказанная реклама согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Пунктом 16.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст. 2.2 КоАП РФ) не выделяет.

В соответствии со ст. 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 РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В рассматриваемом случае вина юридического лица ООО «Спектр Групп» выразилась в непринятии как рекламораспространителем всех зависящих от него мер по соблюдению установленных ФЗ «О рекламе» требований к содержанию вышеуказанной рекламы.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод, что обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта (ООО «Спектр Групп»), при соблюдении той степени осмотрительности и добросовестности, которая требовалась от него в целях исполнения требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», отсутствовали.

Таким образом, вина ООО «Спектр Групп», выразившаяся в несоблюдении Обществом законодательства о рекламе, подтверждается материалами настоящего административного дела.

В силу ст. 4.1. КоАП РФ должностным лицом при назначении административного

наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Так как нарушение ООО «Спектр Групп» законодательства РФ о рекламе произошло впервые - данное обстоятельство могут быть отнесено к смягчающим обстоятельствам, предусмотренным ст. 4.2. КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ООО «Спектр Групп» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**

2. Реквизиты перечислений штрафа:

Расчетный счет: № 40101810303490010007 в ОТДЕЛЕНИИ РОСТОВА-НА-ДОНУ Г. РОСТОВ-НА-ДОНУ;

БИК 046015001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП 616301001

КБК: 16111626000016000140, ОКТМО: 60701000, УИН: 16165031400001564089

Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 2038/04 от 12.03.2019г.

В соответствии с п. 3 ст. 30.1, ст. 30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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 (ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки,

предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, указанное должностное лицо составляет в отношении лица, не уплатившего административный штраф, протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, согласно которой неуплата **административного штрафа в срок**, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.