

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 «Амстердам» (ОГРН: 1147847055586; ИНН: 7804526325; адрес регистрации юридического лица: 195220, г. Санкт – Петербург, пр-кт Гражданский, д. 41, литер А, офис 4; дата регистрации: 17.02.2014; далее – ООО «Амстердам») 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 надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения административного дела законного представителя Общества,

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу № 03-02/08-2018 реклама, распространенная ООО «Амстердам», была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», так как распространена посредством SMS-сообщения на мобильный номер абонента без его предварительного согласия.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление физического лица (вх. от 18.12.2017) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством SMS-сообщения на мобильный номер абонента «...»«...» без его предварительного согласия.

Из приложенных к заявлению документов следует, что SMS-сообщение рекламного характера поступило от абонента: +79506726747; SMS-центр: +79043490000; дата и время: 16.12.2017, 11:52; текст: «До 17 декабря выгода до 50 т.р. на б/у авто! goo.gl/4wbbHG 88126067088».

Детализацией услуг связи по номеру телефона +79506726747, выделенного абоненту «...» (согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц указанное лицо является генеральным директором ООО «Амстердам»), подтверждается отправка нежелательного SMS-сообщения на абонентский номер заявителя.

Комиссией Карельского УФАС России сделан вывод, что фактическое (физическое) доведение рассматриваемого смс-сообщения до абонента без его согласия осуществило ООО «Амстердам».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение

рекламораспространителем части 1 статьи 18 Закона, влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа для юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем или рекламораспространителем 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.

Рекламораспространителем, согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела № 03-02/08-2018 следует, что отправка вышеуказанного SMS-сообщения была инициирована ООО «Амстердам».

Учитывая, что ООО «Амстердам» совершая действия по передаче SMS-сообщения, определяло его получателей, можно констатировать, что ООО «Амстердам» является рекламораспространителем (лицо, осуществляющее распространение рекламы с использованием любых средств).

Таким образом, действия ООО «Амстердам» по распространению 16.12.2017 в 11 часов 52 минуты на телефонный номер «...» без его предварительного согласия рекламы совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона.

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

По факту совершения административного правонарушения определением от 22.06.2018 «О возбуждении дела об административном правонарушении № 03-03/30-2018 и проведении административного расследования» в отношении ООО «Амстердам» было возбуждено настоящее дело об административном правонарушении и назначено проведение административного расследования.

Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru почтовое отправление по адресу регистрации ООО «Амстердам» не получено (29.07.2018 выслано обратно отправителю).

Определением от 09.07.2018 «О продлении срока административного расследования по делу об административном правонарушении № 03-03/30-2018» срок проведения административного расследования продлен до

09.08.2018.

Согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru почтовое отправление по адресу регистрации ООО «Амстердам» не получено, отмечено как «неудачная попытка вручения».

При этом ранее, письмом от 25.05.2018 № 03-03/2007 в адрес ООО «Амстердам» было направлено уведомление о составлении протокола, впоследствии отозвано письмом от 22.06.2018 № 03-03/2436). Указанное уведомление было возвращено 09.07.2018 с указанием на конверте «Отсутствие адресата по данному адресу. Выбытие».

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

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 судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, следует считать, что ООО «Амстердам» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении и им не представлены объяснения по существу вменяемого правонарушения.

08.08.2018 по факту правонарушения в отсутствие надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола законного представителя Общества составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 08.08.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-03/30-2018» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 21.09.2018.

28.08.2018 Карельским УФАС России получена корреспонденция с указанием на конверте «Отсутствие адресата по данному адресу 20.08.2018. Выбытие».

Со ссылками на вышеуказанные нормы следует считать, что ООО «Амстердам» надлежащим образом уведомлено о времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-03/30-2018 и им не предоставлены объяснения по существу вменяемого правонарушения.

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.

Дата и время совершения данного правонарушения – 16.12.2017 в 11:52.

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. Санкт – Петербург.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ООО «Амстердам» (ОГРН: 1147847055586; ИНН: 7804526325; адрес регистрации юридического лица: 195220, г. Санкт – Петербург, пр-кт Гражданский, д. 41, литер А, офис 4; дата регистрации: 17.02.2014) установлено событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела № 03-02/08-2018, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

Согласно информации, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru>, сведения о включении в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Амстердам» (ОГРН: 1147847055586; ИНН: 7804526325; адрес регистрации юридического лица: 195220, г. Санкт – Петербург, пр-кт Гражданский, д. 41, литер А, офис 4; дата регистрации: 17.02.2014) отсутствуют.

Применение части 2 статьи 3.4 КоАП РФ при данных обстоятельствах не представляется возможным.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Постановлением Ленинградского УФАС России от 22.05.2018 по делу № 02/23-18 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «Амстердам» было подвергнуто административному штрафу в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Постановлением Иркутского УФАС России от 13.07.2018 по делу № 4-00-348/38-18 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «Амстердам» было подвергнуто административному штрафу в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Таким образом, ООО «Амстердам» привлекался к административной ответственности за нарушение положений ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является неоднократное привлечение ООО «Амстердам» к административной ответственности.

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

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 рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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 «Амстердам» (ОГРН: 1147847055586; ИНН: 7804526325) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 200 000 (двести 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 № 03-03/30-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 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 статьей 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.