

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 302/09-АДМ-2015

«30» июля 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кухарская Наталья Евгеньевна, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 302/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631, дата регистрации: 18.04.2005г., далее по тексту – ООО «ОСК»),

УСТАНОВИЛА:

26.11.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе было возбуждено дело № 198/Р-2014 по признакам нарушения ООО «ОСК» Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Определением от 24.12.2014г. (исх. от 25.12.2014г. № 09/12998) рассмотрение дела № 198/Р-2014 было отложено, у ООО «ОСК» запрошены копии следующих документов, заверенных надлежащим образом:

- свидетельство о государственной регистрации;
- договор (иной документ), заключенный ООО «ОСК» с оператором связи на рассылку смс – сообщений рекламного характера (в том числе на абонентский номер <.....>);
- платежные документы, подтверждающие оплату за рассылку смс – сообщений (в том числе на абонентский номер <.....>);
- письменное согласие абонента <.....> на получение рекламы посредством смс – сообщений.

По данному определению 02.02.2015г. ООО «ОСК» в адрес Кемеровского УФАС России были представлены копии следующих документов:

- договор № 50177059 от 20.11.2013г., заключенный между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК».

Также ООО «ОСК» в адрес Кемеровского УФАС России представило письменные пояснения, из которых следует, что согласно представленному договору распространителем смс – сообщений является ОАО «ВымпелКом».

Определением от 17.02.2015г. (исх. от 18.02.2015г. № 09/1376) рассмотрение дела № 198/Р-2014 было отложено в связи с заменой ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ОАО «ВымпелКом»), у ОАО «ВымпелКом» запрошены копии следующих документов, заверенных надлежащим образом:

- свидетельство о государственной регистрации;
- договор (иной документ), заключенный ООО «ОСК» с оператором связи на рассылку смс – сообщений рекламного характера (в том числе на абонентский номер <.....>);
- платежные документы, подтверждающие оплату за рассылку смс – сообщений (в том числе на абонентский номер <.....>);
- письменное согласие абонента <.....> на получение рекламы посредством смс – сообщений.

06.03.2015г. в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 198/Р-2014 было отложено на 16.04.2015г.

12.03.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили письменные пояснения ОАО «ВымпелКом», из которых следует, что 20.11.2013г. между ОАО «ВымпелКом» (оператор связи) и ООО «ОСК» (абонент) был заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 501770059, согласно которому оператор связи оказывает услуги связи «Билайн», а абонент оплачивает на условиях указанного договора услуги связи. Из данного договора следует, что оператором связи является ОАО «ВымпелКом» как лицо, имеющее лицензию на осуществление деятельности в области оказания услуг связи, а также лицензию на оказание услуг подвижной связи (лицензия № 107509 от 28.04.2013г.). ООО «ОСК» лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи не имеет и соответственно ООО «ОСК» не вправе оказывать услуги связи и не может являться оператором по договору об оказании услуг связи.

20.11.2013г. к вышеуказанному договору, заключенному между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» было заключено Дополнительное соглашение № 1. Из данного соглашения следует, что ОАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет ООО «ОСК» как абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки абонентом коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц (п. 1.1 соглашения). Пунктом 1.2 дополнительного соглашения определено, что при пользовании услугами абонент самостоятельно, без участия оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку на абонентские телефонные номера своих клиентов и/или партнеров, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи оператора и/или операторов подвижной радиотелефонной связи. Оказываемые ООО «ОСК» по указанному соглашению услуги включают в себя, в том числе и доступ к технологическому интерфейсу программно-аппаратного комплекса оператора и техническую возможность формирования рассылки коротких текстовых сообщений кругу лиц, определенных абонентом, с использованием интерфейса услуги. Дополнительным соглашением также установлено, что ООО «ОСК» самостоятельно определяет содержание смс – сообщений, формирует их текст и определяет

список пользователей и их телефонные номера. Согласно п. 4.2 вышеуказанного соглашения ООО «ОСК» обязуется рассылать смс – сообщения только тем абонентам, которые предоставили абоненту свое согласие на получение информации от ООО «ОСК».

Согласно представленной ОАО «ВымпелКом» информации, дополнительное соглашение № 1 от 20.11.2013г. к договору № 501770059 от 20.11.2013г. было расторгнуто ОАО «ВымпелКом» с 21.04.2014г. (копия уведомления о расторжении имеется в материалах дела). Следовательно, в дату отправки вышеуказанного смс – сообщения (29.10.2014г.) договорные отношения по предоставлению услуг доступа к программно – аппаратному комплексу ОАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки абонентом смс – сообщений между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» отсутствовали, эти услуги ООО «ОСК» не предоставлялись. По данным автоматизированной системы учета услуг (биллинга) вышеуказанное смс – сообщение на сети ОАО «ВымпелКом» зафиксировано не было. ОАО «ВымпелКом» указанное смс – сообщение не формировало и не отправляло.

Предоставление ООО «ОСК» 02.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России по определению об отложении рассмотрения дела № 198/Р-2014 от 24.12.2014г. (исх. от 25.12.2014г. № 09/12998) недостоверной информации, о том, что распространителем рекламного смс – сообщения является ОАО «ВымпелКом», а также договора № 501770059 от 20.11.2013г. не в полном объеме вступает в противоречие с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Согласно части 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Время совершения ООО «ОСК» административного правонарушения: 02.02.2015г.

Место совершения ООО «ОСК» административного правонарушения: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5.

27.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.05.2015г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.05.2015г. на составление и подписание протокола представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

26.05.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «ОСК» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с

сайта ФГУП «Почта России» о вручении почтового отправления адресату имеется в материалах дела).

26.06.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «ОСК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

26.06.2015г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 302/09-АДМ-2015 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 07.07.2015г. на 08 часов 30 минут.

07.07.2015г. на рассмотрение дела № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении представитель ООО «ОСК» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.07.2015г. рассмотрение дела № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 30.07.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении была направлена в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 22.07.2015г. «неудачная попытка вручения: иная» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «ОСК» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

30.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «ОСК».

Изучив материалы дела № 302/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «ОСК», выразившиеся в предоставлении в адрес Кемеровского УФАС России недостоверной информации, а именно, предоставление договора № 501770059 от 20.11.2013г., заключенного с ОАО «ВымпелКом», срок которого истек и не в полном объеме, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Согласно части 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных [законодательством](#) о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена

административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «ОСК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших предоставить в адрес Кемеровского УФАС России достоверную информацию.

Таким образом, у ООО «ОСК» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «ОСК» выразившиеся в предоставлении в адрес Кемеровского УФАС России недостоверной информации, а именно, предоставление договора <.....>, заключенного с ОАО «ВымпелКом», срок которого истек и не в полном объеме, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ОСК» подтверждается протоколом по делу № 302/09-АДМ-2015 от 26.06.2015г.

Срок давности привлечения ООО «ОСК» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе Российской Федерации по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ установлена ответственность за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации).

Обязанность коммерческих организаций и ряда других лиц представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию предусмотрена частью 1 статьи 34 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, ответственность, предусмотренная частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ за непредставление в антимонопольный орган сведений (информации) по

требованию указанного органа, наступает при несоблюдении обязанности, установленной [ЗАКОНОМ](#) о рекламе, в связи с чем к такому правонарушению подлежит применению годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

При рассмотрении данного дела руководителем Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, [частью 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ установлено, что судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ООО «ОСК» впервые и признание вины.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ОСК» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «ОСК» своих обязанностей, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ОСК» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 6 статьи 19.8 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «ОСК» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631, дата регистрации: 18.04.2005г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН 1057746705631, дата регистрации: 18.04.2005г.) штраф в размере **20 (двадцати) тысяч рублей**.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007** в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово.

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 302/09-АДМ-2015).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.

Руководитель управления

Н.Е. Кухарская