

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

20 ноября 2015 года

Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №Ш01-562/15, возбужденного 09.09.2015 в отношении ООО «Тауэр групп» (ОГРН 1097847078328, ИНН/КПП 7813440378/781301001, адрес места нахождения: 197110, Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17 лит. А, пом. 16-Н, почтовый адрес №1: 197376, Санкт-Петербург, ул. Чапыгина, 6 лит.П, почтовый адрес №2: 198516, Санкт-Петербург, ул. Братьев Горкушенко, 3-24, зарегистрировано качестве юридического лица 20.03.2009),

УСТАНОВИЛ:

31.08.2015 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела №17/07-2015, переданные Приморским УФАС России, для возбуждения в отношении ООО «Тауэр групп» дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Приморским УФАС России при рассмотрении дела №17/07-2015 были установлены следующие обстоятельства.

05.03.2015 в Приморское УФАС России из ФАС России поступило обращение <...> (вх. № 1445) о распространении рекламы путем рассылки sms-сообщения на мобильный телефон без предварительного согласия абонента, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В частности на мобильный телефон <...> (оператор связи ОАО «Мегафон» Санкт-Петербург и Ленинградская область) <...> поступило рекламное sms-сообщение следующего содержания:

- 19.02.2015 14:27 UTC+03 «т 9588018 ДОГОВОР КУП-Пр А/М-500р ОСАГО ТО ВЫЕЗД 24ч Офисы 10-23» с телефонного номера +79022295147 (оператор связи ЗАО «Ярославль-GSM» Ярославская область), sms-центр +79023708299 (оператор связи ОАО «Смартс» Самарская область).

<...> считает, что рассылка в его адрес рекламы содержит признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», просит провести соответствующую проверку и привлечь виновных в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе лиц к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

<...> рекламную информацию по поступившему sms-сообщению не запрашивал и не давал согласие на его получение через sms-сообщение.

Из информации, представленной оператором связи ЗАО «Ярославль-GSM» (вх. № 2596 от 14.04.2015) следует, что отправителем вышеуказанного sms-сообщения является ООО «Тауэр групп».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Определением Приморского УФАС России от 06.05.2015 (исх. № 3122/06-2) в отношении ООО «Тауэр групп» возбуждено дело № 17/07-2015 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 05.06.2015.

05.06.2015 в назначенное время представители ООО «Тауэр групп» и <...> на рассмотрение дела № 17/07-2015 не явились, документы, запрошенные определением о возбуждении дела, в адрес Приморского УФАС России в установленный срок не представлены. <...> заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 17/07-2015 в его отсутствие.

Определение Приморского УФАС России от 06.05.2015 (исх. № 3122/06-2) направленное в адрес ООО «Тауэр групп», вернулось в адрес Приморского УФАС России в связи с истечением срока хранения (внутрироссийский почтовый идентификатор 69000786003403).

Определением Приморского УФАС России от 05.06.2015 (исх. № 4203/06) рассмотрение дела № 17/07-2015 было отложено и назначено к рассмотрению на 31.07.2015.

31.07.2015 в назначенное время представители ООО «Тауэр групп» и <...> на рассмотрение дела № 17/07-2015 не явились.

Определение Приморского УФАС России от 05.06.2015 (исх. № 4203/06) направленное в адрес ООО «Тауэр групп», вернулось в адрес Приморского УФАС России в связи с истечением срока хранения (внутрироссийский почтовый идентификатор 69000787006717).

Согласно абзацу 2 пункта 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» 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.).

Исследовав имеющиеся в деле документы, Комиссия Приморского УФАС России установила, что вышеуказанные определения были направлены в адрес ООО «Тауэр групп», указанный в ЕГРЮЛ.

Данное обстоятельство свидетельствует об уклонении адресата от получения почтовых отправлений антимонопольного органа и расценивается как надлежащее уведомление лица о дате, времени и месте рассмотрения дела № 17/07-2015.

Поскольку Приморским УФАС России были предприняты необходимые меры для соблюдения законных прав ООО «Тауэр групп» и его надлежащего уведомления, дело № 17/07-2015 было рассмотрено в его отсутствие.

На основании изложенного, с учетом имеющихся в деле документов, Комиссия Приморского УФАС России пришла к заключению, что распространяемая sms-реклама ООО «Тауэр групп» без предварительного согласия абонента, распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Приморского УФАС России от 07.08.2015 №5887/06-2 по делу №17/07-2015 в действиях рекламодателя ООО «Тауэр групп», выразившихся в распространении рекламы «т 9588018 ДОГОВОР КУП-Пр А/М-500р ОСАГО ТО ВЫЕЗД 24ч Офисы 10-23» на абонентский номер <...> посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия абонента вышеуказанного номера на получение рекламы по сетям электросвязи, установлены нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

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.

При указанных обстоятельствах в действиях ООО «Тауэр групп» как рекламодателя содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место, время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 19.02.2015.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 09.09.2015 №01/23080 законный представитель ООО «Тауэр групп» вызван на 09.10.2015 в 11:00 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. Законный представитель ООО «Тауэр групп» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте составления протокола. ООО «Тауэр групп» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на составление протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Тауэр групп», но в присутствии <...>, представляющего ООО «Тауэр групп» по доверенности от 01.09.2015 №А316, подписанной генеральным директором (законным представителем) ООО «Тауэр групп».

При составлении протокола об административном правонарушении

представитель общества пояснил, что письменные пояснения будут даны позже.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 09.10.2015 №01/25754 рассмотрение дела №Ш01-562/15 об административном правонарушении назначено на 20.10.2015. От ООО «Тауэр групп» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела №Ш01-562/15 (вх.№ 22579 от 10.10.2015) в связи с необходимостью предоставления обществом дополнительных документов и информации.

В целях защиты прав и законных интересов ООО «Тауэр групп» срок рассмотрения дела продлён, определением Санкт-Петербургского УФАС России от 20.10.2015 №01/26839 рассмотрение дела №Ш01-562/15 об административном правонарушении назначено на 13.11.2015. В ходе рассмотрения дела установлена необходимость получения дополнительных документов и сведений.

В связи изложенным определением от 13.11.2015 №01/29462 законный представитель ООО «Тауэр групп» вызван на 20.11.2015 в 10.00 на рассмотрение дела №Ш01-562/15 об административном правонарушении. На рассмотрение дела №Ш01-562/15 об административном правонарушении законный представитель ООО «Тауэр групп» не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения дела №Ш01-562/15, ходатайств об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №Ш01-562/15 от общества не поступало.

На основании изложенного, дело №Ш01-562/15 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Тауэр групп», но в присутствии Зубовой Ольги Николаевны, представляющего ООО «Тауэр групп» по доверенности от 01.09.2015 №А316, подписанной генеральным директором (законным представителем) ООО «Тауэр групп».

На рассмотрении дела №Ш01-562/15 <...> представила письменные пояснения общества по существу рассматриваемого дела. Согласно пояснениям общества ООО «Тауэр групп» не согласно с вменяемым ему нарушением и полагает, что рекламодателем в рассматриваемом случае является ИП Филатов С.С.

Санкт-Петербургское УФАС России, изучив указанные объяснения, приходит к выводу о состоятельности объяснений общества на основании нижеследующего.

По договору №1401 от 01.01.2014, заключенному между ООО «Тауэр групп» (заказчик) и ЗАО «Ярославль-GSM» (исполнитель), заказчик поручает, а исполнитель берёт на себя обязательства по оказанию услуг по передаче смс-сообщений от заказчика посредством технических и программных средств исполнителя пользователям сетей сотовой радиотелефонной связи (абонентам). При этом в силу пункта 3.1.1 названного договора заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию исполнителя для организации СПАМа, то есть смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонента.

К тому же ООО «Тауэр групп» не обладает какими-либо лицензиями на оказания услуг связи.

Таким образом, ссылка ООО «Тауэр групп» на договорные отношения с ИП Филатовым С.С. несостоятельна, так как достигнутые в рамках гражданско-правовых отношений соглашения не освобождают сторон этих соглашений от обязанностей по соблюдению требований действующего законодательства.

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 цитируемым 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 «Тауэр групп» имелась возможность для соблюдения требований ч. 1 ст. 18 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 №Ш01-562/15 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №Ш01-562/15 обстоятельств, отягчающих и (или) смягчающих административную ответственность ООО «Тауэр групп», 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 «Тауэр групп» от административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Тауэр групп» (ОГРН 1097847078328, ИНН/КПП 7813440378/781301001, адрес места нахождения: 197110, Санкт-Петербург, ул. Колпинская, д. 17 лит. А, пом. 16-Н, почтовый адрес №1: 197376, Санкт-Петербург, ул. Чапыгина, 6 лит.П, почтовый адрес №2: 198516, Санкт-Петербург, ул. Братьев Горкушенко, 3-24, зарегистрировано качестве юридического лица 20.03.2009) 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 19.02.2015 в 14:27 рекламы «т 9588018 ДОГОВОР КУП-Пр А/М-500р ОСАГО ТО ВЫЕЗД 24ч Офисы 10-23» с телефонного номера на абонентский номер гражданина посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи в отсутствие предварительного согласия абонента вышеуказанного номера на получение рекламы по сетям электросвязи), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

2. ООО «Тауэр групп» 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 одного года 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.