11 июня 2020 г. **г. Тула**

15 часов

Я, заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-412/2020, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Лидер» (ИНН 7842474773, ОГРН 1127847262344, 191024, г. Санкт-Петербург, пр. Бакунина, д. 17, лит А, пом. 2-Н), в отсутствие законного представителя последнего, уведомленного надлежащим образом в соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ (почтовый идентификатор № 30099147191109),

УСТАНОВИЛА:

07.03.2020г. в 9:03 на телефонный номер <...> …., принадлежащий гр. С., с номера **+**7 9910277098 поступило SMS-сообщение без предварительного согласия абонента следующего содержания: «Вам доступна карта Альфа Банка 100 дней без %. Заявка bit.ly/3azple0.».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «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.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах практики применения Арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное правонарушение несет рекламораспространитель.

Проведенной Управлением проверкой установлено, что телефонный номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи от 19.02.2020г. № 7186201/596005411451 ООО «Лидер» (ответ ПАО «Ростелеком» - вх. № 1747 от 02.04.2020г.).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 11.2.14.2 Правил оказания подвижной связи ПАО «Ростелеком», являющихся приложением к вышеуказанному договору и неотъемлемой его частью, абонент (ООО «Лидер») должен препятствовать распространению спама со своего абонентского устройства, в том числе: не использовать услуги для массовой или одиночной рассылки, не согласованных предварительно с адресатом электронных писем, рекламного, коммерческого или агитационного характера. Под массовой рассылкой подразумевается рассылка как множеству получателей, так и множественная рассылка одному получателю.

Также ПАО «Ростелеком» предоставило информацию (вх. № 1959 от 10.04.2020г.) о том, что конечным пользователем данного абонентского номера является физическое лицо, однако, доказательств передачи (договор, иное) номера +7 9910277098 от ООО «Лидер» иному лицу в Управление не представлено.

О поступлении данного сообщения, свидетельствует детализация телефонных соединений по номеру +7953443…., принадлежащему гр. С., за 07.03.2020г. в 9:03.

С учетом вышеизложенного, ООО «Лидер» является рекламораспространителем данной рекламы.

ООО «Лидер» не представлены доказательства, подтверждающие предварительное согласие абонента +7 953443…. (гр. С.) на получение рекламных SMS –сообщений, а также доказательства, свидетельствующие о передаче номера + 9910277049 иному лицу.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Лидер» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность на юридическое лицо, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 07.03.2020г. в 9:03;
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" при рассмотрении дел об

оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности судам следует проверить, были ли приняты административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

В целях КоАП РФ законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица (часть 2 статьи 25.4 КоАП РФ).

Указанный перечень законных представителей юридического лица является закрытым.

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Исходя из положений данной статьи, юридические лица извещаются по месту их нахождения.

При этом в соответствии с частью 3 указанной статьи место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение, при наличии соответствующих доказательств (пункт 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 N 10)

Частью 3 статьи 54 Гражданского кодекса РФ определено, что в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

28.05.2020г. в адрес ООО «Лидер» (191024, г. Санкт-Петербург, пр. Бакунина, д.

17, лит А, пом. 2-Н - согласно данным из ЕГРЮЛ) заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № 30099147191109), направлены протокол об административном правонарушении (исх. № 2/3063) и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-412/2020 (исх. № 2/3064) - 11 июня 2020 года в 15 часов.

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), с 02.06.2020г. заказное письмо (почтовый идентификатор № 30099147191109) ожидает адресата в месте вручения.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой гражданского кодекса РФ» установлено, что юридически значимое сообщение, адресованное юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Изложенные обстоятельства, свидетельствуют том, что Управлением приняты все необходимые и достаточные меры для извещения лица - ООО «Лидер» о совершении в отношении него процессуальных действий (составлении протокола об административном правонарушении, рассмотрения дела), в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО «Лидер» подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-412/2020 об административном правонарушении от 28 мая 2020 года, а также материалами административного дела № 071/04/14.3-412/2020.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО «Лидер» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях юридического лица – ООО «Лидер» обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность административную ответственность не установлены.

В соответствии с частью 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Лидер» является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятием (ЮЭ9965-20-9081565 от 09.06.2020г.).

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ установлено, что предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается 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.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать юридическое лицо – ООО «Лидер» (ИНН 7842474773, ОГРН 1127847262344, 191024, г. Санкт-Петербург, пр. Бакунина, д. 17, лит А, пом. 2-Н), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **предупреждения.**

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 11 июня 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 26 июня 2020 года