

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск Дело №

14 января 2015 года 06-10.2/110-2014/14.3

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 30 декабря 2014 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении директора ООО «Астей» <...>, зарегистрирован по адресу: <...>,

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гр. <...>, в котором указано, что 23.01.2014 в 12:46 часов на ее абонентский номер +<...> (оператор сотовой связи ОАО «МТС») поступило SMS-сообщение рекламного характера: «АВТОКРЕДИТ, Деньги наличными Низкий %, решение от 5 мин 349-117 (сот)». Отправитель указан «+79023145475».

По утверждению заявителя данное SMS-сообщение было отправлено без ее предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 02 октября 2014 года по делу № 06-10.1/47-2014 реклама: «АВТОКРЕДИТ, Деньги наличными Низкий %, решение от 5 мин 349-117 (сот)», направленная посредством использования телефонной связи в адрес гр. Диденко Л.Н. (абонента +79136671213), была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Из информации ЗАО «Пенза-GSM», следует, что отправка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлена ООО «Астей» (договор предоставления услуг от 26.11.2013 № 18-05-02-241 (далее – Договор), выкопировка с технических логов системы мониторинга сети «Текелек»).

Согласно условиям вышеуказанного Договора, Исполнитель (ЗАО «Пенза-GSM») предоставляет Заказчику (ООО «Астей») услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки SMS-сообщений.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Договора Заказчик обязуется не использовать свой Комплекс и Комплекс Исполнителя для организации СПАМА, т.е. рассылки Абонентам SMS-сообщений рекламного и/или иного содержания, которая осуществлена без предварительного согласия (разрешения) Абонентов, которым она адресована, или заведомо вводящая Абонентов в заблуждение относительно характера этих SMS-сообщений или их отправителя.

Согласно пункту 3.2.3 Договора Заказчик обязуется в обязательном порядке получить предварительное письменное согласие от Абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика.

В соответствии с пунктом 2.5. Договора формирование текста SMS-сообщения и набор абонентского номера для доставки Абоненту производится Заказчиком с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления Услуг.

Таким образом, ООО «Астей» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, следовательно, несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Директором ООО «Астей» является <...> (выписка из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 03.12.2014).

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, директор ООО «Астей» <...>, выполняя административно-хозяйственные функции в ООО «Астей», и имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем 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,

- влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух

тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Местом совершения административного правонарушения является место получения SMS-сообщения гр. <...>: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления SMS-сообщения на номер гр. <...>, а именно – 23 января 2014 года в 12 часов 46 минут.

В соответствии со статьей 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, 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.

Согласно части 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

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 ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 03.12.2014 адресом места жительства (места пребывания) <...> является: <...>.

В адрес директора ООО «Астей» <...> по месту его жительства (месту пребывания) и по месту нахождения юридического лица (<...>) дважды были направлены уведомления Омского УФАС России о составлении 28 ноября 2014 года (исх. № 11230 от 13.11.2014) и 30 декабря 2014 года (исх. № 06-12691 от 17.12.2014) протокола об административном правонарушении, однако указанные уведомления возвращены в Омское УФАС России с пометками «отсутствие адресата по указанному адресу».

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты все действия для надлежащего уведомления директора ООО «Астей» <...> о составлении

протокола об административном правонарушении и о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Вместе с тем директор ООО «Астей» <...> для составления и подписания протокола об административном 28.11.2014 и 30.12.2014, а также на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/110-2014/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать директора ООО «Астей» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Омской области

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

_____ <...>