

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

16.03.2018
К/05-2018

ДЕЛО № 14718-

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Вирта»** (далее - ООО «Вирта», общество), ОГРН 1146678013734, ИНН 6678048836, расположенным по адресу: 620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие представителя ООО «Вирта»,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Г<...>ва А.А. (г. Ульяновск), перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9176185057-А-12-20170426 от 26.04.2017, вх. № 116/ог от 27.04.2017), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 27.06.2017 возбуждено дело № 14238/05-2017 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Вирта».

Решением Ульяновского УФАС России от 07.08.2017 (резольютивная часть решения объявлена 24.07.2017) по делу № 14238/05-2017 реклама: «*}># Химчистка мягк мебели,ковров,матрасов.Уберем запах 89021285221 ffs*», распространенная 26.04.2017 в 13 час. 33 мин. (время местное: МСК + 1 час.) абонентом телефона +7-902-641-13-30 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-<...>, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 02.02.2018 о возбуждении в отношении ООО «Вирта» дела об административном правонарушении № 14718-К/05-2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 01.03.2018 в 14 час. 30 мин. Определение от 02.02.2018 (исх. № 505-05 от 02.02.2018) направлено ООО «Вирта» по адресу места нахождения общества, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ): 620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8, заказным письмом с уведомлением № 43206820633021 от 02.02.2018, которое обществом не получено. В связи с отсутствием адресата по указанному адресу заказное письмо № 43206820633021 от 02.02.2018 возвращено в Ульяновское УФАС России 26.02.2018.

Согласно ч. 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) 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.

Кроме того, в соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что 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).

По состоянию на 01.03.2018 в ЕГРЮЛ адрес (место нахождения) ООО «Вирта» указан: 620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8, однако Инспекцией Федеральной налоговой службы по Верх-Исетскому району г. Екатеринбурга по результатам проведенной проверки достоверности сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ, установлена недостоверность сведений о местонахождении ООО «Вирта», о чем 23.06.2017 внесена соответствующая запись в ЕГРЮЛ о юридическом лице ООО «Вирта», ОГРН 1146678013734, ИНН 6678048836.

Таким образом, в данном случае нельзя признать извещение ООО «Вирта» о месте и времени составления протокола об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения обществом процессуальных документов, направляемых по адресу его места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. в отношении ООО «Вирта», в отсутствие представителя

общества, составлен протокол об административном правонарушении № 47 от 01.03.2018 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 47 от 01.03.2018 и определение от 01.03.2018 о назначении рассмотрения дела № 14718-К/05-2018 в Ульяновском УФАС России на 16.03.2018 в 14 час. 30 мин. направлены (исх. № 956-05 от 01.03.2018) ООО «Вирта» по адресу места нахождения юридического лица заказным письмом с уведомлением № 43206821550617 от 02.03.2018, которое по состоянию на 16.03.2018 обществом не получено. Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте ФГУП «Почта России», указанное заказное письмо прибыло в место вручения 06.03.2018, однако: «Адресат отсутствует. Выслано обратно отправителю».

По состоянию на 16.03.2018 адресом (местом нахождения) ООО «Вирта» по-прежнему является адрес: 620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8 (согласно сведениям, размещенным на официальном сайте ФНС России).

На рассмотрение дела 16.03.2018 представитель ООО «Вирта» не явился. Вместе с тем, с учетом ч. 3 ст. 54 ГК РФ, п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, данное обстоятельство не является препятствием для рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14238/05-2017 и дела об административном правонарушении № 14718-К/05-2018 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Г<...>ва А.А., перенаправленное ФАС России (исх. № РС-9176185057-А-12-20170426 от 26.04.2017, вх. № 116/ог от 27.04.2017), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении указано, что заявителю 26.04.2017 в 13 час. 33 мин. (время местное: МСК + 1 час.) без его согласия на номер мобильного телефона +7-917-<...> поступило СМС-сообщение следующего содержания: «># Химчистка мягк мебели, ковров, матрасов. Уберем запах 89021285221 ffs». Отправителем сообщения является лицо, обозначенное как «+79026411330». Сообщение поступило с номера СМС-центра +7-916-896-04-40, принадлежащего к ресурсу нумерации публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС»).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация об оказании услуг по химчистке мягкой мебели, ковров, матрасов, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...>-917-<...>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге по

химчистке мягкой мебели, ковров, матрасов.

Согласно ч. 1 ст. 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из обращения Г<...>ва А.А. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер его мобильного телефона без его согласия. То есть, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рекламное СМС-сообщение распространено без получения предварительного согласия абонента подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 07.08.2017 (резюмирующая часть решения объявлена 24.07.2017) по делу № 14238/05-2017 реклама: «}># Химчистка мягк мебели,ковров,матрасов.Уберем запах 89021285221 ffs», распространенная 26.04.2017 в 13 час. 33 мин. (время местное: МСК + 1 час.) абонентом телефона +7-902-641-13-30 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-917-<...>, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 14238/05-2017 установлено, что отправка СМС-сообщения: «}># Химчистка мягк мебели,ковров,матрасов.Уберем запах 89021285221 ffs» 26.04.2017 в 13 час. 33 мин. (время местное: МСК + 1 час.) на номер мобильного телефона +7-917-<...> осуществлена с номера +7-902-641-13-30, который выделен абоненту общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее - ООО «Т2 Мобайл») ООО «Вирта».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Вирта».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38

Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ*) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (*в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»*), за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) 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.

Таким образом, ООО «Вирта» совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Вирта», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки 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. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Вирта» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте Федеральной налоговой службы (<https://rmsp.nalog.ru/>). Информация, что ООО «Вирта» ранее привлекалось к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отсутствует.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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](#) настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Вирта» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Вирта»**, ОГРН 1146678013734, ИНН 6678048836, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Вирта»**, ОГРН 1146678013734, ИНН 6678048836, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

**Заместитель руководителя управления -начальник отдела
И.И. Спиридонов**