ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 72-14.3ч.1/17

об административном правонарушении

30 ноября 2017 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы административного дела № 72-14.3ч.1/17, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Юникс» (ОГРН 1165958092475, ИНН 5903126363, КПП 590301001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Пермскому краю 14.07.2016 года по адресу: 614097, Пермский край, город Пермь, проспект Парковый, дом 25Б, квартира 34) (далее – ООО «Юникс») по факту поступления 19 апреля 2017 года в 14:40 на телефонный номер <...> -951-***-**-09 смс-сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, извещенного о месте, времени рассмотрения дела, что подтверждается данными с сайта «Почта России»,

в присутствии специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица по факту поступления 19 апреля 2017 года в 14:40 на телефонный номер <...> -951-***-**-09 смс-сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера +7-922-***-**-92 и +7-922-***-**-48 входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МегаФон».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «МегаФон» представило письменные пояснения, согласно которым абонентский номер «+7922*****92» выделен юридическому лицу обществу с ограниченной ответственностью «ЮНИКС» на основании договора на оказание услуг связи № 75264442 от 17.04.2017 г.

ПАО «Мегафон» не является рекламодателем или рекламодателем рекламы «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.», отправленной с номера «+7922*****92» поскольку не осуществляло действий по созданию и отправке рекламы неопределенному кругу лиц.

ПАО «МегаФон» не может предвидеть, что отправителями sms, направляемых в адрес абонентского номера «+7922*****92», будут нарушаться положения законодательства в сфере рекламы т связи, и не может предотвратить отправку подобных сообщений со стороны третьих лиц.

От ООО «Юникс» документы и письменные пояснения не поступили.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> -351-***-**-44 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «КОМТЕЛ».

В ответ на уведомление № 4736/08 от 26.04.2017 ООО «КОМТЕЛ» сообщает следующее: телефонный номер <...> (351) ***-**-44 в рамках договора на оказание услуг связи принадлежит Обществу с Ограниченной Ответственностью «ИНЖСТРОЙСЕРВИС»: Юр. адрес: край Пермский, г Пермь, ул 25 Октября, дом 64, оф 104, 614000; ИНН: 5902139232; Контактный телефон: +7 (342) ***-**-78, +7 (902) **-**-22; e-mail: buhgalter.groop@gmail.com, 73oksikkum73@gmail.com.

В адрес ООО «Инжстройсервис» поступил запрос исх. № 4870/08 от 28.04.2017 года «О предоставлении информации. На запрос сообщают следующее: ООО «Инжстройсервис» не является ни рекламодателем, ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем. ООО «Инжстройсервис» не занимается распространением рекламных смс-сообщений, в том числе сообщений с рекламой такси, в связи с чем, не представляется возможным представить документы или материалы, подтверждающие наличие или отсутствие согласия абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> -951-***-**-09, на получение смс-

сообщения с рекламой.

ООО «Инжстройсервис» распространяет рекламу только при помощи печатных изданий, теле-, радиовещания, полиграфической рекламной продукции. Договоров между рекламопроизводителями и (или) рекламораспространителями на производство и (или) распространение рекламных сообщений посредством направления смс-сообщений ООО «Инжстройсервис» никогда не заключалось.

ООО «Инжстройсервис» не занимается перевозками пассажиров и багажа легковым такси. ООО «Инжстройсервис» специализируется на перевозке грузов автомобильным транспортом.

Информацией о лице, отправившем указанное в запросе смс-сообщение 19 апреля 2017 года в 14:40 с абонентского номера +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 абоненту с номером телефона +7-951-***-**-09 ООО «Инжстройсервис» не располагает.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация, поступившая 19 апреля 2017 года заявителю на его телефонный номер <...> в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к конкретной услуге – услуги такси.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии с частью 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем СМС-

сообщения с рекламой: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 является ООО «Юникс», что подтверждается договором на оказание услуг связи № 75264442 от 17.04.2017 г.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Часть 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ООО «Юникс», которому принадлежит телефонный номер <...> -922-368-04-92, как лицо, осуществившее распространение рекламы посредством направления СМС-сообщений абоненту +7-951-***-**-09. Доказательств, указывающих на передачу телефонного номера +7-922-***-**-92 в пользование иным лицам от ООО «Юникс» не поступило.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 16 августа 2017 года.

Действия ООО «Юникс», выразившиеся в распространении рекламы: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента, нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и являются административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пяти тысяч рублей.

- соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается

исчисляться со дня совершения административного правонарушения.

19 апреля 2017 года заявителю на его телефонный номер поступило СМС-сообщение с рекламой от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без его предварительного согласия, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателем данной рекламы, ООО «Юникс» истекает 19 апреля 2018 года.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Статьей 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу пункта 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела установлено, что ООО «Юникс» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело возможность выполнить мероприятия по контролю за распространением рекламы: «Ув. Клиент! Такси *****44 поездки по городу всего 120 р. Всегда! Запишите.» от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного согласия абонента, однако ООО «Юникс» не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ООО «Юникс» вины в совершении вменяемого обществу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина ООО «Юникс» выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламы путем рассылки СМС-сообщения от отправителя +7-922-***-**-92 через SMS-центр +7-922-***-**-48 без предварительного

согласия абонента, в результате чего были нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «Юникс» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Юникс» отсутствовали препятствия, и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». ООО «Юникс» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Юникс» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Юникс» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (<https://rmsp.nalog.ru>) сведений об ООО «Юникс» не содержит.

Таким образом, у Челябинского УФАС России основания для замены административного штрафа на основании статьи 4.1.1. КоАП РФ на предупреждение, отсутствуют.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие

дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

ООО «Юникс» на момент вынесения постановления о наложении штрафа по делу № 72-14.3ч.1/17 об административном правонарушении не привлечено к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

Должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, считает, что наложение минимального размера административного штрафа за совершенное правонарушение соответствует принципам законности, справедливости и соразмерности и не нарушает права и законные интересы Заявителя.

С учетом изложенного, ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере пятидесяти тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Юникс» (ОГРН

1165958092475, ИНН 5903126363, КПП 590301001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Пермскому краю 14.07.2016 года по адресу: 614097, Пермский край, город Пермь, проспект Парковый, дом 25Б, квартира 34) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Юникс» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: ББК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в 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.

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 дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, 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 составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- соответствии с частью 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 Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.