

20 июня 2016 г.

г. Тула

11 часов

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/19-2016, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» (г. Москва, ул. Камчатская, д. 4, корп. 2, офис VIII, комн. 1А, ИНН 7718134211), в отсутствие законного представителя последнего, уведомленного надлежащим образом в соответствии с частью 3 статьи 54 Гражданского кодекса РФ (почтовый идентификатор № 30000098328049),

УСТАНОВИЛ:

25.01.2016 в 13:55 на телефонный номер <...> принадлежащий Заявителю, с телефонного номера +79018186721, поступило SMS – сообщение, содержащее рекламную информацию: «Первая распродажа года! Киберпонеделник в LensGo скидка 3 % на все».

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.

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

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...> зарегистрирован за ОАО «Сотовая связь Башкортостана».

Из представленной ОАО «Сотовая связь Башкортостана» информации (вх. № 712 от 09.02.2016г.) следует, что между Обществом и ООО «Девино-Телеком» заключен договор № 907-6 от 07.09.2015г. согласно которому исполнитель оказывает заказчику технические услуги по доставке SMS – сообщений до пользователей.

ООО «Девино-Телеком» самостоятельно отвечает за содержание информации, передаваемой пользователям в рамках исполнения договора, за ее достоверность и правомерность ее распространения (пункт 6.4 договора № 907-6 от 07.09.2015г.).

В свою очередь ООО «Девино - Телеком» предоставило в Управление письменное пояснение (вх. № 1219 от 14.03.2016г.) указав, что не является рекламодателем данного SMS – сообщения, оно лишь обеспечивает техническую возможность отправки ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» SMS – сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора от 01.03.2015г.

Пунктом 3.3.2. дополнительного соглашения № 1 от 01.03.2015г. к договору от 01.03.2015г. предусмотрена обязанность ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» получения от абонента письменного согласия на рассылку SMS – сообщения.

ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» самостоятельно осуществляет формирование базы абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и делает рассылку.

Из вышеизложенного следует, что рекламодателем указанной рекламы является ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ».

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

ООО «Девино - Телеком» предоставило в Управление согласие Заявителя в виде анкеты, заполняемой при регистрации на Интернет-сайте - скриншоты в электронном виде, отображающие действия, выполняемые абонентом при регистрации на Интернет-сайте, один из которых (скриншотов) содержит текст, предполагающий согласие на оформление подписки на новости LenGo.ru.

Согласно правилам регистрации, покупатель при оформлении заказа в магазине LenGo.ru соглашается на оформление подписки на новости LenGo.ru.

Однако, из представленных скриншотов не следует, что они взаимосвязаны между собой и последовательно выполнялись при осуществлении регистрации на Интернет-сайте конкретным лицом, и именно на Интернет-сайте LenGo.ru, а ни на ином другом интернет сайте.

Идентифицировать, представленное ООО «Девино Телеком», согласие, относительно того, кем оно выражено и в какой период, не представляется возможным.

Следовательно, у рекламодателя – ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» отсутствует согласие Заявителя, позволяющего его идентифицировать и подтвердить волеизъявление гражданина на получение рекламы от него (конкретного рекламодателя).

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что нарушение рекламодателем 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 «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» 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 период с 18 марта 2016 года (момент возбуждения административного производства) по настоящее время;
- 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](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

04.05.2016г. в адрес ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» (г. Москва, ул. Камчатская, д. 4, корп. 2, офис VIII, комн. 1А-согласно данным из ЕГРЮЛ) заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № 30000098327417), направлены протокол об административном правонарушении (исх. № 2/1913) и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № АП 02-11/19-2016 (исх. № 2-1914) (19 мая 2016 года в 11 часов).

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (30000098327417) не вручено адресату (11.05.2016г. – неудачная попытка вручения).

19.05.2016г. на юридический адрес ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № 30000098328049), направлено определение об отложении и продлении срока рассмотрения административного дела № АП 02-11/19-2016 (исх. № 2/2212), которым назначено новое время и место рассмотрения дела (20 июня 2016 года в 11 часов).

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (30000098328049) не вручено адресату (24.05.2016г. – неудачная попытка 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 о том, что Управлением приняты все необходимые и достаточные меры для извещения лица - ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» 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 «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/19-2016 об административном правонарушении от 4 мая 2016 года, а также материалами административного дела № АП 02-11/19-2016.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ», 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 «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность административную ответственность не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ГЛОБАЛ-МЕССЕДЖИНГ» (г. Москва, ул. Камчатская, д. 4, корп. 2, офис VIII, комн. 1А), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 101 000 (Сто одна тысяча) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 260 000 160 001 40

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **20 июня 2016 года** **за нарушение рекламного законодательства.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, 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 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.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 20 июня 2016 года

Дата вступления постановления в законную силу – 30 июня 2016 года

Срок исполнения постановления – 29 августа 2016 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 29 августа 2016 года