

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 62
о назначении административного наказания

20.05.2015

ДЕЛО № 11918-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «ИНФОКОМ» (далее - ООО «ИНФОКОМ», общество), <...> правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя общества,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента закрытого акционерного общества «Нижегородская Сотовая Связь» (далее - ЗАО «НСС») Л., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 7316 от 25.08.2014). В обращении сообщается, что 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** без его согласия поступило СМС-сообщение: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777».

По заявлению Л. Ульяновским УФАС России определением от 24.10.2014 возбуждено дело № 11547/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 14.01.2015 реклама: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777», распространенная 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** без его согласия, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «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 11.02.2015 о возбуждении в отношении общества с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» (далее - ООО «ИнфоБип») дела об административном правонарушении № 11842-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 02.03.2015 в 15 час. 00 мин. Определение от 11.02.2015 направлено ООО «ИнфоБип» заказным письмом с уведомлением № 43206883551188 от 11.02.2015, которое получено 24.02.2015.

В Ульяновское УФАС России от ООО «ИнфоБип» 26.02.2015 поступило письменное пояснение, из которого следует, что общество не может быть распространителем рекламных СМС-сообщений, поскольку является лишь посредником в передаче такого рода сообщений.

В соответствии с представленным 26.02.2015 ООО «ИнфоБип» договором оказания услуг № 25102013-177 от 25.10.2013, заключенным ООО «ИнфоБип» (исполнитель) с ООО «ИНФОКОМ» (заказчик), исполнитель обязуется оказать заказчику услуги связи с предоставлением доступа к информационной системе исполнителя. Передача информации происходит от заказчика к исполнителю через сеть Интернет. Заказчик обязуется использовать услуги в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации и страны места регистрации оператора абонента о рекламе и только для передачи информации абонентам, от которых получено согласие на получение таких сообщений. Заказчик гарантирует, что информация, передаваемая с помощью услуг исполнителя, соответствует нормам действующего законодательства Российской Федерации, в том числе нормам законов об охране авторских прав, о рекламе, законодательству об охране прав личности и т.п. (п.п. 7 и 8 приложения № 1 к договору).

При данных обстоятельствах ООО «ИНФОКОМ» является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 10.03.2015 о возбуждении в отношении ООО «ИНФОКОМ», рекламораспространителя ненадлежащей рекламы, дела об административном правонарушении № 11918-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 02.04.2015 в 10 час. 30 мин. Определение от 10.03.2015 (исх. № 1502-05 от 10.03.2015) направлено ООО «ИНФОКОМ» по адресу места регистрации общества заказным письмом с уведомлением № 43206884633180 от 10.03.2015, которое по состоянию на 02.04.2015 адресатом не получено по неустановленным причинам. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России

Спиридоновым И.И. подано ходатайство руководителю управления Спирчагову Г.С. о продлении срока административного расследования по делу № 11918-К/05-2015, которое признано подлежащим удовлетворению, срок административного расследования продлен на 1 месяц - до 10.05.2015.

Определением от 02.04.2015 составление протокола об административном правонарушении назначено на 06.05.2015 в 10 час. 00 мин. Определение от 02.04.2015 (исх. № 2099-05 от 02.04.2015) направлено ООО «ИНФОКОМ» по адресу места регистрации общества заказным письмом с уведомлением № 43206885550912 от 03.04.2015, которое по состоянию на 06.05.2015 обществом не получено. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В Ульяновское УФАС России по состоянию на 06.05.2015 ООО «ИНФОКОМ» пояснений, ходатайств, иных документов по делу № 11918-К/05-2015 не представлено.

Согласно сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (официальный сайт Федеральной налоговой службы www.egrul.nalog.ru), по состоянию на 05.05.2014 ООО «ИНФОКОМ» является действующим юридическим лицом, зарегистрированным по адресу: <...>.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ООО «ИНФОКОМ», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 106 от 06.05.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 106 от 06.05.2015 и определение от 06.05.2015 о назначении рассмотрения дела № 11918-К/05-2015 на 20.05.2015 в 10 час. 45 мин. направлены (исх. № 2873-05 от 06.05.2015) ООО «ИНФОКОМ» заказным письмом с уведомлением № 43206886550867 от 07.05.2015, которое по состоянию на 20.05.2015 обществом не получено в связи с «временным отсутствием адресата».

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11547/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11918-К/05-2015 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента ЗАО «НСС» Л., в котором сообщается, что 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** без его согласия поступило СМС-сообщение: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «Taxi997777».

Абонентский номер <...> -***-***-**-** зарегистрирован на Л. в соответствии с договором об оказании услуг связи от 26.02.2010, заключенным им с ЗАО «НСС».

В соответствии с п.п. 1-3 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -***-***-**-**, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

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.

Вместе с тем, из обращения Л. следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

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

СМС-сообщение: «Стрекоза Такси 99-77-77. Найдёте дешевле - сделаем скидку.997777» поступило 31.05.2014 в 17 час. 00 мин. Л. с номера +7-***-***-**-**, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Волгоград-GSM» (далее - ЗАО «Волгоград-GSM»).

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Волгоград-GSM» направлен запрос (исх. № 7250-05 от 15.09.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено рекламное сообщение. В ответ ЗАО «Волгоград-GSM» (исх. № 4юр-954 от 25.09.2014, вх. № 8236 от 26.09.2014) сообщило, что через СМС-центр +7-***-***-**-** маршрутизируются СМС-сообщения, направляемые обществом с ограниченной ответственностью «Инвест Трафик» (далее - ООО «Инвест Трафик») на основании договора № 2605965 от 01.04.2012 и дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2012 на представление услуги «InfoSMS» к указанному договору.

Согласно ответу ООО «Инвест Трафик» (исх. № 06/01 от 06.10.2014, вх. № 8549 от 06.10.2014; исх. № 10/01 от 10.10.2014, вх. № 8886 от 17.10.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7250-05 от 15.09.2014) отправку СМС-сообщения на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** осуществило ООО «ИнфоБип» на основании договора предоставления услуг № ТУ-05/2014-02 от 01.05.2014. В соответствии с указанным договором ООО «Инвест Трафик» предоставляет ООО «ИнфоБип» доступ к SMPP-гейту и осуществляет оказание телематических услуг

связи на основании лицензии № 77685 от 27.07.2010, подразумевающих прием и передачу электронных сообщений в рамках маршрутизации их к СМС-центрам мобильных операторов, в том числе СМС-центру +7-***-***-**-**, принадлежащему ЗАО «Волгоград-GSM».

В Ульяновское УФАС России от ООО «ИнфоБип» 26.02.2015 поступило письменное пояснение, из которого следует, что общество не может быть распространителем рекламных СМС-сообщений, поскольку является лишь посредником в передаче такого рода сообщений. В соответствии с договором оказания услуг № 25102013-177 от 25.10.2013, заключенным ООО «ИнфоБип» (исполнитель) с ООО «ИНФОКОМ» (заказчик), исполнитель обязуется оказать заказчику услуги связи с предоставлением доступа к информационной системе исполнителя. Передача информации происходит от заказчика к исполнителю через сеть Интернет.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

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

ООО «ИНФОКОМ» является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 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 пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, обществом с ограниченной ответственностью «ИНФОКОМ» 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.

Исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), в данном случае нельзя признать извещение ООО «ИНФОКОМ» о месте и времени составления протокола об

административном правонарушении и рассмотрения дела об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения обществом процессуальных документов, направляемых в его адрес.

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 КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи).

Также надлежит иметь в виду, 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).

Согласно ч. 3 ст. 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 сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (официальный сайт Федеральной налоговой службы www.egrul.nalog.ru), по состоянию на 20.05.2014 ООО «ИНФОКОМ» является действующим юридическим лицом, зарегистрированным по адресу: <...>.

Учитывая, что заказная корреспонденция направлялась ООО «ИНФОКОМ» по адресу места регистрации, по аналогии права, общество считается уведомленным о месте и времени составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные ООО «ИНФОКОМ», направлены на охрану частной жизни граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «ИНФОКОМ», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны частной жизни граждан, о чем свидетельствует обращение Л. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 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 «ИНФОКОМ» наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «ИНФОКОМ» административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 36740000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 17.08.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

И.И. Спиридонов