

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014

21 октября 2014 года

г. Салехард

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу Подъячева Светлана Витальевна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет» (проспект 100-летия Владивостока, д. 103 А, г. Владивосток, Приморский край, 690039; ИНН/ОГРН/КПП: 7816553066/1129847022667/254301001) по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе", ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) - распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, руководствуясь ч. 1 ст. 14.3, ст.ст. 23.48, 29.4 КоАП РФ,

установила:

На рассмотрение дела об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014 законный представитель ООО «Спланируй Свой Бюджет» не явился. Ходатайство о переносе сроков рассмотрения дела об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014 Общество не направило.

Считаю, что Ямало-Ненецким УФАС России предприняты все меры по надлежащему уведомлению законного представителя ООО «Спланируй Свой Бюджет» о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014 в силу следующего.

В целях соблюдения установленных [статьей 29.6](#) КоАП Российской Федерации сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях должностному лицу необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и о месте и времени рассмотрения дела.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и в случае, когда с указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение о том, что оно фактически не проживает по этому адресу ([пункт 6](#) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях").

Согласно части 3 статьи 54 Гражданского кодекса РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ), 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.

В соответствии со статьей 165.1 ГК РФ под юридически значимым сообщением ГК РФ понимает заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица и которые 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 35 Правил оказания услуг почтовой связи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2005 № 221 (далее - Правила оказания услуг почтовой связи), установлено, что почтовые отправления при невозможности их вручения адресатам (их законным представителям) хранятся в объектах почтовой связи в течение месяца.

При неявке адресата за почтовым отправлением и почтовым переводом в течение 5 рабочих дней после доставки первичного извещения ему доставляется и вручается под расписку вторичное извещение.

Следует отметить, что положения Правил оказания услуг почтовой связи, регламентирующие порядок доставки и вручения вторичного извещения распространяются на отношения, возникающие после момента доставки соответствующего отправления (в понимании статей 54 и 165.1 ГК РФ), поскольку согласно статье 54 такое отправление уже считается полученными юридическим лицом, даже если оно (лицо) не находится по указанному адресу (отсутствует по указанному адресу орган юридического лица или представитель).

При этом ГК РФ не уточняет период времени, в течение которого орган юридического лица или его представитель должны отсутствовать по указанному в ЕГРЮЛ адресу, для возложения на юридическое лицо последствий неполучения юридически значимых сообщений (момент посещения такого адреса представителем оператора связи или более продолжительный период времени).

Согласно позиции, изложенной в пункте 1 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица», следует учитывать, что 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 информации, представленной обществом с ограниченной ответственностью «Спланируй Свой Бюджет» на запрос Ямало-Ненецкого УФАС России от 26.02.2014 № ОП/748, местонахождение Общества - ул. Боровая, д. 51, корпус 2, г. Санкт-Петербург, 192007.

Вместе с тем вся корреспонденция, направленная Ямало-Ненецким УФАС России на вышеуказанный адрес, возвращается не врученной с пометкой «отсутствие адресата». Из телефонных переговоров с контактным лицом ООО «Спланируй Свой Бюджет» Полетовой Анастасией было установлено, что фактическим местонахождением Общества является - пер. Ульяны Громовой, д. 4 «А», оф. 6Н, г. Санкт-Петербург, 191036.

Однако Определение Ямало-Ненецкого УФАС России о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.05.2014 № 05-02/14.3/01-2014 и проведении административного расследования (исх. от 28.05.2014 № ОП/2606), направленное по адресу пер. Ульяны Громовой, д. 4 «А», оф. 6Н, г. Санкт-Петербург, 191036, не вручено ООО «ССБ» с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу».

В рамках административного расследования Ямало-Ненецким УФАС России установлено, что, согласно данным международной информационной группы «Интерфакс», юридический адрес ООО «Спланируй Свой Бюджет» (ИНН/ОГРН/КПП: 7816553066/1129847022667/254301001) - проспект 100-летия Владивостока, д. 103 А, г. Владивосток, Приморский край, 690039 (генеральный директор - Спиридонов Павел Игоревич).

В материалах дела № 05-02/14.3/04-2014 содержатся документы, свидетельствующие о неоднократном уведомлении законного представителя ООО «Спланируй Свой Бюджет» (ИНН/ОГРН/КПП: 7816553066/1129847022667/254301001) по адресу проспект 100-летия Владивостока, д. 103 А, г. Владивосток, Приморский край, 690039 о месте и времени составления протокола об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и о месте и времени рассмотрения дела № 05-02/14.3/04-2014.

Полагаю возможным рассмотреть дело об административном правонарушении № 05-02/14.3/04-2014 в отсутствие законного представителя ООО «Спланируй Свой Бюджет».

Из материалов дела следует.

В Ямало-Ненецкое УФАС России, поступило обращение гражданина о распространении рекламы посредством рассылки SMS-сообщений на его номер мобильного телефона сотового оператора связи ОАО «ВымпелКом».

Согласно пункту 6. [Правил](#) рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. N 508, федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной

инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

Из текста заявления гражданина следует.

На его телефонный номер <...>) 12.10.2013 г. в 18:29 поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000». Данное сообщение было отправлено с помощью SMS-центра номер <...> . Отправителем данного SMS-сообщения является «master-bobr».

Из информации, представленной ОАО «ВымпелКом», следует, что вышеуказанное SMS-сообщения было зафиксировано оборудованием ОАО «ВымпелКом», как отправленное в адрес Заявителя с номера SMS-центра 8-902-370-80-85, принадлежащего к номерной емкости оператора связи Средневолжская межрегиональная ассоциация радиотелекоммуникационных систем (регион Самарская область).

Из информации, представленной ОАО «СМАРТС», следует, что данное SMS-сообщение рекламного характера было отправлено ООО «БИФРИ», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 01-02-04-01-876 от 09.08.2012 г. В рамках предоставления услуг по вышеуказанному договору ОАО «СМАРТС» организывает ООО «БИФРИ» доступ к оборудованию SMS-центра по smpp-протоколу, далее информационную SMS-рассылку осуществляет ООО «БИФРИ» с помощью своего программного комплекса по собственной абонентской базе.

Из ответа (исх. от 24.02.2014 г. № 2402/2014-01) ООО «БИФРИ» следует, что Общество является техническим провайдером, предоставляющим своим клиентам возможность осуществления отправки SMS-сообщений через выделенные операторами сотовой связи номера и идентификатора путем заключения договоров возмездного оказания услуг.

Так, ООО «БИФРИ» заключило договор № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013 г. с ООО «Спланируй Свой Бюджет» (далее – ООО «ССБ»). На основании данного договора ООО «БИФРИ» приняло на себя обязательство по оказанию ООО «ССБ» услуг по обработке и передаче SMS-сообщений, формируемых ООО «ССБ», до SMS-центра операторов с целью их последующей передачи абонентам.

После заключения и во исполнение вышеуказанного договора ООО «ССБ» был выделен аккаунт на сайте www.smsdirect.ru, администратором которого является ООО «БИФРИ», в результате чего ООО «ССБ» получило возможность посредством вышеуказанного сайта производить со своего оборудования SMS-рассылку путем ручного набора SMS-сообщений и номеров абонентов, в том числе, направлять SMS-сообщения с любым текстом конкретным абонентам на конкретные телефонные номера. При этом, в соответствии с дополнительным соглашением № 2 к Договору ООО «ССБ» был выделен логин «rscb2» для доступа к Сайту и отправки SMS-сообщений. Кроме того, ООО «ССБ» получило возможность отправки SMS-сообщений посредством подключения оборудования ООО «ССБ» к оборудованию ООО «БИФРИ» по протоколу SMPP (дополнительное соглашение № 1 к Договору).

Данными системы статистического учета приема-передачи сообщений ООО «БИФРИ» подтверждается факт отправки ООО «ССБ» 12.10.2013 г. в 19 часов 25

минут 47 секунд SMS-сообщения с текстом: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» абоненту с номером +79670879881 посредством соединения с оборудованием ООО «БИФРИ».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "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 распространённой 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.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, влечёт наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырёх тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В информации, представленной (исх. от 06.03.2014 б/н), ООО «ССБ» указывает, что с необходимостью в возбуждении административного дела согласно, считает его законным и обоснованным, однако Общество полагает, что его следует освободить от назначения административного наказания в связи с малозначительностью в силу того, что ООО «ССБ» устранены последствия нарушения и рассылка любых сообщений информационного характера на телефонный номер <...> -967-087-98-**91** прекращена.

Общество указывает, что полностью прекратило свою деятельность по отправке сообщений абонентам с 01.01.2014, что подтверждает представленным в материалы дела Дополнительным соглашением № 2 от 31.12.2013 о расторжении с ООО «БИФРИ» договора № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013 г..

Вместе с тем, из текста заявления гражданина следует, что SMS-сообщение следующего содержания: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000» поступило на его телефонный номер <...> **81**. SMS-сообщение поступило 12.10.2013 г. в 18:29.

В связи с тем, что в материалы дела ООО «ССБ» не представлено документального подтверждения о дате фактического заключения Дополнительного соглашения № 2 от 31.12.2013 о расторжении с ООО «БИФРИ» договора № SMSD0210/13-01ТО от 02.10.2013 г., которые свидетельствовали бы о том, что Обществом добровольно прекращена деятельность по отправке сообщений без получения согласия абонентов, считаю, что со стороны ООО «ССБ» имеет место устранение уже выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного, прихожу к выводу о наличии в действиях ООО «Спланируй Свой Бюджет» факта нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе", ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ - распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной

радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, выразившегося в направлении гражданину на его телефонный номер <...> **81** SMS-сообщение следующего содержания: «Закажите натяжной потолок и получите второй в Подарок! 84952212000».

Дата совершения правонарушения – 12.10.2013.

Место совершения правонарушения – г. Санкт-Петербург (место нахождения лица, направившего SMS-сообщение на телефонный номер <...> на момент отправки sms-сообщения).

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Исследовав в совокупности все обстоятельства дела, руководствуясь ст. 4.5, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ООО «Спланируй Свой Бюджет» (ИНН/ОГРН/КПП: 7816553066/1129847022667/254301001) прекратить, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ - истечение сроков давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с [частью 3 статьи 30.1](#) и [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.

С материалами дела можно ознакомиться по адресу: ЯНАО, г. Салехард, ул. Губкина, 13, каб. 34 в рабочее время.

Вр.и.о. руководителя управления

С.В. Подъячева