

ООО «ДЖИН»

152907, Ярославская область, Рыбинский р-н,
г. Рыбинск, ул. 9 Мая, д. 21, кв. 10

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения по делу об административном правонарушении № 076/04/14.3-339/2022

29 апреля 2022 г.

г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Ярославской области Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол по делу № 076/04/14.3-339/2022 от 18 апреля 2022 года об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России Макеевой Н.В., и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «ДЖИН» (ИНН 7610132811, ОГРН 1207600016172), в отсутствие ООО «ДЖИН», уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор - 80094671554425) о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, явку не обеспечило,

УСТАНОВИЛ:

согласно пункту 2 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Пунктом 2 статьи 8 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон о государственной регистрации) определено, что регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 1 статьи 5 Закона о государственной регистрации в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения о юридическом лице, в том числе, об адресе юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

В силу абзаца 2 пункта 3 статьи 54 ГК РФ 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.

Пунктом 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» определено, что при разрешении споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица, следует учитывать,

что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Закона о государственной регистрации 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 едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

В соответствии с определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. № 2335/04-04 от 18.04.2022) ООО «ДЖИН» для подписания протокола надлежало явиться в Ярославское УФАС России «29» апреля 2022 года в 16:00 час. Указанное отправление направлено по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, заказным письмом (почтовый идентификатор – 80094671554425). Согласно информации на сайте Почты России отправление, содержащее копию определения о назначении времени и места рассмотрения дела (исх. № 2335/04-04 от 18.04.2022), возвращено отправителю.

Протокол по делу № 076/04/14.3-339/2022 в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ составлен 18.04.2022 года в отсутствие представителя ООО «ДЖИН», извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела.

В Ингушское УФАС России от ФАС России по электронной почте поступило заявление (вх. от 01.07.2021 № 2053-ЭП) от гр. Колоскова А.В. по признакам нарушения Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр. Колоскова А.В. следует, что 24.06.2021 г. в 15 часов 01 минуту на его мобильный телефон (номер +79623616140) с номера +7(906)5226019 поступил нежелательный рекламный звонок (реклама), следующего содержания:

Заявитель: Алло?

Оператор: Здравствуйте, обязательное информирование. В ближайшие пять

дней в Москве, в центре коррекции зрения ведется запись на прием к врачу-офтальмологу и диагностику зрения. Если Вы носите очки или контактные линзы, и просто замечаете в последнее время ухудшение зрения, на приеме врач офтальмолог расскажет, как решить именно Вашу проблему. Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом. Чтобы узнать подробности, скажите «да». Простите, Вас плохо слышно. Вы хотите пройти обследование без предоплаты? Скажите «да» или «нет».

Исследовав материалы дела, антимонопольный орган Ингушского УФАС России пришел к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что реклама – это 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом SMS – сообщении (рекламе), содержит сведения об услугах обобщенного характера, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Таким образом, вышеуказанный телефонный звонок является рекламой, так как он не персонифицирован, направлен на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи 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 или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что это согласие было получено.

В силу части 2 статьи 44.1 Закона о связи, рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Кроме того согласно разъяснению ФАС России от 25.09.2017 № АК/65823/17, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного выше требования.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В целях установления надлежащего лица и привлечения его в качестве рекламораспространителя вышеуказанного рекламного звонка, Ингушским УФАС России в адрес публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (ИНН: 7713076301, ОГРН: 1027700166636; 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, строение 14, далее - ПАО «ВымпелКом») был направлен запрос (исх. от 06.07.2021 № 2119-КБ) о необходимости предоставления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. Колоскова А.В. на получение вышеуказанного рекламного

звонка, заверенной копии договора, по условиям которого была произведена рассылка вышеуказанного нежелательного рекламного звонка на мобильный номер гр. Колоскова А.В. +79623616140, письменного объяснения по поводу рассылки вышеуказанного нежелательного рекламного звонка на мобильный номер абонента - гр. Колоскова А.В. +79623616140, без его предварительного согласия.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» (вх. от 12.07.2021 № 2163-ЭП) на запрос Ингушского УФАС России следует, что отправителем (рекламораспространителем) вышеуказанного рекламного звонка на мобильный номер гр. Колоскова А.В. +79623616140, является общество с ограниченной ответственностью «ДЖИН» (ИНН 7610132811, ОГРН 1207600016172; 152907, Ярославская область, Рыбинский район, г. Рыбинск, ул. 9 Мая, д. 21, кв. 10, далее – ООО «ДЖИН»).

Ингушским УФАС России в рамках рассмотрения заявления Заявителя в адрес ООО «ДЖИН» были направлены запросы (исх. от 13.07.2021 № 2216-КБ, от 30.07.2021 № 2417-КБ и от 18.08.2021 № 2592-КБ) о необходимости представления информации и документов, запрошенных ранее Управлением у ПАО «ВымпелКом».

Однако ответы на вышеуказанные запросы в Управление от ООО «ДЖИН» не поступили.

Таким образом, ООО «ДЖИН» не представило никаких доказательств, свидетельствующих об отсутствии в своих действиях признаков нарушения рекламного законодательства, выразившегося в рассылке звонка рекламного характера на абонентский номер гр. Колоскова А.В. +79623616140 без его предварительного согласия.

На основании изложенного и ответа ПАО «ВымпелКом» антимонопольный орган пришел к выводу, что отправителем (распространителем) вышеуказанного рекламного звонка на абонентский номер гр. Колоскова А.В. +79623616140 без его предварительного согласия, является юридическое лицо - ООО «ДЖИН».

По данному факту, Ингушским УФАС России в отношении ООО «ДЖИН» было возбуждено дело № 006/05/18-460/2021 о нарушении законодательства о рекламе.

Определением о возбуждении дела № 006/05/18-460/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. от 02.09.2021 № 2765-КБ, далее - Определение), дата рассмотрения дела № 006/05/18-460/2021 назначена на 01.10.2021 года в 15 часов 30 минут, также было истребовано письменное мотивированное обоснование, со ссылкой на конкретные акты и постановления правомерности распространения нежелательного телефонного звонка рекламного характера содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно отчету, сформированному официальным сайтом акционерного общества «Почта России», «28» сентября 2021 года в 18 часов 56 минут было произведено вручение письма с вложенным Определением по месту нахождения, юридическому адресу ООО «ДЖИН».

Однако на рассмотрение дела представитель ООО «ДЖИН» не явился. Истребованное письменное мотивированное обоснование, со ссылкой на конкретные акты и постановления правомерности распространения телефонного звонка рекламного характера содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, представлены не были.

Таким образом, ООО «ДЖИН» не представило никаких доказательств, свидетельствующих об отсутствии в своих действиях признаков нарушения рекламного законодательства, выразившегося в совершении телефонного звонка рекламного характера на абонентский номер гр. Колоскова А.В. +79623616140 без его предварительного согласия.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18, частей 1, 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно к о т о р о й нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства 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.

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 лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «ДЖИН» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области приходит к выводу о совершении ООО «ДЖИН» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ.

Смягчающих, отягчающих административную ответственность обстоятельств не установлено.

ООО «ДЖИН» в соответствии с данными Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы является микропредприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что 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.

Обстоятельств, препятствующих выдаче предупреждения, не установлено.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В.,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь ООО «ДЖИН» (ИНН 7610132811, ОГРН 1207600016172) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом - в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России
Гудкевич

Е.В.