

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) ***, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Омега-М» (ОГРН 1137746051079, ИНН/КПП 7716735714/771601001, юридический адрес: ул. Дудинка, дом 3 «А», офис 1, г. Москва, 129337, далее – ООО «Омега-М») по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 16.02.2018 по делу №03-02/38-2017 реклама следующего содержания: «Начни свой бизнес с нуля и без вложений. Ищи на сайте k77.rф», распространенная 29.09.2017 в 13:21 по сетям электросвязи на телефонный номер <...> посредством смс-сообщения, была признана ненадлежащей, нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась без предварительного согласия абонента.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление Ильиных Романа Сергеевича от 29.09.2017 (вх. от 29.09.2017 №4588) о нарушении ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на его мобильный номер <...>).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что телефонный номер <...> выделен Ильиных Роману Сергеевичу в рамках договора оказания услуг связи Билайн от 27.05.2002 №41623889 и относится к номерной емкости оператора связи ПАО «Вымпел-Ком».

Согласно информации, предоставленной оператором связи ПАО «Вымпел-Ком» с письмом от 23.10.2017 №б/н (вх. от 23.10.2017 №4910), оборудованием связи ПАО «Вымпел-Ком» зафиксировано 29.09.2017 в 13:21 отправление на абонентский номер <...> смс-сообщения от отправителя-абонента +79629400268. Рассылка осуществлена ООО «Омега-М» (ИНН 7716735714, ОГРН 1137746051079), в рамках заключенного договора об оказании услуг связи от

20.12.2016 №633239010.

Таким образом, отправка вышеуказанного смс-сообщения была инициирована ООО «Омега-М» с использованием технической системы ПАО «Вымпел-Ком».

Карельское УФАС России письмом от 25.10.2017 №03-01/115-2017/3952 запросило необходимые для рассмотрения заявления копии документов и письменную информацию у ООО «Омега-М», в том числе пояснения о наличии предварительного согласия Ильиных Р.С. на получение на его абонентский номер <...> рассматриваемой рекламы. Запрос был направлен по адресу места нахождения ООО «Омега-М», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ). Почтовое отправление с запросом о предоставлении информации в Карельское УФАС России вернулось с отметкой «Отсутствие адресата по указанному адресу».

Определением о возбуждении дела № 03-02/38-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 29.11.2017 у ООО «Омега-М» были повторно запрошены копии документов и информация по делу. Почтовое отправление в Карельское УФАС России также вернулось по причине отсутствия адресата.

С учетом положения [пункта 2 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное юридическому лицу, направляется по адресу, указанному в ЕГРЮЛ либо по адресу, указанному юридическим лицом. Сообщения, доставленные по названному адресу, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не находится по указанному адресу.

Из положений пункта 2 статьи 51 ГК РФ следует, что 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 не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, и на недостоверность данных, содержащихся в нем.

Общество будучи зарегистрированным по адресу, по которому была направлена корреспонденция Карельским УФАС России, действуя разумно и добросовестно, могло предполагать, что по этому адресу ему будут направляться юридически значимые сообщения и тем не менее надлежащим образом не организовало получение корреспонденции.

Таким образом, ООО «Омега-М» уклонилось от содействия Карельскому УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу, и от своей защиты. Действия ООО «Омега-М» по распространению 29.09.2017 в 13:21 смс-сообщений на телефонный номер Ильиных Романа Сергеевича +79031093227 без его предварительного согласия рекламы

следующего содержания: «Начни свой бизнес с нуля и без вложений. Ищи на сайте k77.pф» совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время и дату в отсутствие представителя ООО «Омега-М» и заявителя, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела.

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа для юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

По факту совершения административного правонарушения в адрес Общества было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/06-2018 и проведении административного расследования» (исх. от 06.03.2018 №03-03/06/789), согласно которому в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ООО «Омега-М» надлежало в недельный срок со дня получения настоящего определения представить в адрес Карельского УФАС России предварительное согласие абонента Ильиных Р.С. на получение рекламы, а также объяснения и иные имеющиеся необходимые документы для рассмотрения по существу вменяемого правонарушения. ООО «Омега-М» не предоставило согласие абонента на получение рекламного смс-сообщения.

05.04.2018 по факту правонарушения в отсутствие надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола законного представителя Общества составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 05.04.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/06-2018» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 20.04.2018 в 14.30.

На момент рассмотрения дела на сайте «Почта России, отслеживание почтовых отправок» по указанному почтовому отправлению значилась следующая запись от 17.04.2018 «Неудачная попытка вручения».

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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 (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

ООО «Омега-М» имело возможность при распространении смс-рекламы предпринять меры по соблюдению требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Общество не представило объективных доказательств невозможности соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Дата и время совершения данного правонарушения - 29.09.2017 в 13:21.

Установленной частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения и в настоящее время не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Москва.

Исходя из вышеизложенного, в действиях юридического лица ООО «Омега-М» установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/38-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ, ООО «Омега-М» относится к категории микропредприятие.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Постановлением от 13.03.2018 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по делу 10-14.3 ч.1/2018 должностное лицо ООО «Омега-М» привлечено к административной ответственности в виде предупреждения.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по

г.Москве о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении №4-14.3-849/77-17 от 16.11.2017 №76 ООО «Омега-М» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, ООО «Омега-М» привлекалось к административной ответственности за нарушение положений ФЗ «О рекламе» по части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о нежелании правонарушителя отказаться от противоправного поведения.

Таким образом, применение части 2 статьи 3.4 КоАП РФ при данных обстоятельствах не представляется возможным.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Омега-М», не установлено.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является неоднократное привлечение ООО «Омега-М» к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном

отношении Общества к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу, данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ООО «Омега-М» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на юридическое лицо ООО «Омега-М» (ОГРН 1137746051079, ИНН/КПП 7716735714/771601001, юридический адрес: ул. Дудинка, дом 3 «А», офис 1, г. Москва за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 110 000 рублей (сто десять тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №03-03/06-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в

законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток 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.