

14 часов

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-220/2020, возбужденн в отношении юридического лица – ООО «Лидер Телеком» (ИНН 7838055804, О 1167847264463, г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, д. 271, литер А, п 1116, 192012) в отсутствие законного представителя Общества, уведомленн надлежащим образом в соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса РФ (почтовый идентификатор – 30099147190874)

УСТАНОВИЛА:

08.02.2020г. в 15:25 на телефонный номер <...> ///2525, принадлежащий гр. <С> номера +7 991///7924 поступило SMS-сообщение без предварительного согласия абонента следующего содержания: «Вам доступна карта Альфа Банка 100 дней %. Заявка bit.ly/2GmXnny».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена 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.

Частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространена 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.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2015 № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" установлено, что согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телек

поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получение предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

19.02.2020г. ПАО «Ростелеком» сообщило (вх. 824), что абонентом номера +79913857924 в соответствии с договором об оказании услуг подвижной связи № 6628344 от 16.05.2017г. является ООО «Лидер Телеком».

Подпунктом «А» пункта 11.2.14.2 Правил оказания услуг подвижной связи ПАО «Ростелеком», являющихся приложением № 4 к договору об оказании услуг подвижной связи № 6628344 от 16.05.2017г., на абонента (в данном случае – ООО «Лидер Телеком») возложена обязанность - препятствовать распространению спама и вредоносного программного обеспечения со своего Абонентского устройства, в том числе: не использовать Услуги массовой или одиночной рассылки не согласованных предварительно с адресатом электронных писем, рекламных сообщений коммерческого или агитационного характера, а также писем, содержащие грубые и оскорбительные выражения и предложения. Под массовой рассылкой подразумевается как рассылка множеству получателей, так и рассылка одному получателю.

В ходе административного производства ООО «Лидер Телеком» неоднократно сообщало в антимонопольный орган о том, что конечным пользователем (абонентом), как следствие, распространителем рекламы) вышеуказанного номера (+79913857924) является иное лицо, однако документов, подтверждающих данный довод Обществом не представлено. Отсутствуют документы, свидетельствующие о передаче ООО «Лидер Телеком» номера +79913857924 иным лицам.

Кроме того, как уже было отмечено выше ООО «Лидер Телеком» обязано препятствовать распространению спама и вредоносного программного обеспечения со своего абонентского устройства.

Таким образом, на основании имеющихся в Тульском УФАС России документов и информации, рекламодателем вышеуказанной рекламы является именно ООО «Лидер Телеком».

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 вышеуказанного закона несет рекламодатель, в рассматриваемых обстоятельствах ООО «Лидер Телеком».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) определена административная ответственность за нарушение

рекламораспространителем законодательства о рекламе, которая вле наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пяти тысяч рублей.

На основании изложенного:

- **событием административного правонарушения** является нарушение ООО «Лидер Телеком» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что вле административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- **временем совершения административного правонарушения** является 08.02.2021 дата поступления указанного выше SMS-сообщения гр. Синицыну В.П.
- **местом совершения административного правонарушения** является г. Тула.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявлено уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, 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.

Согласно пункту 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса РФ», исходя из положений пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимым сообщением, адресованным гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в Едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или 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. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (находится) по указанному адресу.

Адресат юридически значимого сообщения, своевременно получивший и установивший его содержание, не вправе ссылаться на то, что сообщение было направлено по неверному адресу или в ненадлежащей форме (статья 10 ГК РФ).

По адресу (месту нахождения) ООО «Лидер Телеком», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц – г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, д. 271, литер А, пом. 1192012, заказной корреспонденцией с уведомлением направлено юридическому

значимое сообщение – определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-220/2020 от 22.05.2020г. (исх.2/2933), почтовый идентификатор 30099147190874.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АО «Почта России» почтовая корреспонденция с идентификатором 30099147190874 с 01.06.2020 находится в месте вручения.

Исходя из вышеуказанных разъяснений Верховного Суда РФ определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-220/2020 от 22.05.2020г. (исх.2/2933), направленное по адресу регистрации (месту нахождения) ООО «Лидер Телеком», указанном в ЕГРЮЛ Общества – г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, д. 271, литер пом. 1116, 192012, считается полученное им.

Таким образом, ООО «Лидер Телеком» надлежащим образом уведомлено о рассмотрении дела № 071/04/14.3-220/2020 23.06.2020г.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО «Лидер Телеком», подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-220/2020 об административном правонарушении от 8 мая 2020 года, а также материалы настоящего дела.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО «Лидер Телеком» 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, учитывая характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела в действиях юридического лица – ООО «Лидер Телеком» обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

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 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, исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ООО «Лидер Телеком» является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятием (ЮЭ9965-20-9208377).

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ предусмотрено, что предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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 в отсутствие имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 1 статьи 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать юридическое лицо – ООО «Лидер Телеком» (ИНН 7838055804, ОГРН 1167847264463, г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, д. 271, литер А, п. 1116, 192012), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, **назначить ему наказание** в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.6 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 статье 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.