

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

07 октября 2015 года

06-10.2/60-2015/14.3

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22.09.2015 и другие материалы дела, возбужденного в отношении директора ООО «Астей» <...>,

в отсутствие <...>, в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гражданина <...> в котором указано, что на его абонентский номер <...> 11.02.2015 в 11 часов 00 минут от отправителя +79022273398 поступило SMS -сообщение следующего содержания: *«ШКАФЫ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля lider-plus55.ru 381-031».*

По утверждению заявителя, данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), согласно которой, 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.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер отправителя SMS-рекламы: + 79022273398 принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ЗАО «Ярославль - GSM» (г. Ярославль).

Из информации ЗАО «Ярославль-GSM» от 03.04.2015 № 02/371 следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «СМС-центр» в рамках действия договора от 01.08.2014 № 1411 (далее – Договор).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06 мая 2015 года по делу № 06-10.1/35-2015 реклама: *«ШКАФЫ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля*

lider-plus55.ru 381-031», направленная посредством использования телефонной связи в адрес гражданина <...>, признана ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пояснениям ООО «СМС-центр» от 03.06.2015 исх. № 14-06/2015: «...Компания ООО «СМС-центр» является смс-агрегатором, предоставляет различным компаниям техническую возможность рассылки смс-сообщений своим клиентам через сервис SMSC.RU после заключения договора сотрудничества.

СМС-сообщение на номер <...> с текстом «ШКАФ-КУПЕ за 4 дня по СТАРОЙ ЦЕНЕ от произв-ля lider-plus55.ru» 11.02.2015 г. в 11:00 (время Московское) с номера +79022273398 осуществлялось через клиентский доступ, предоставленный по договору № 352598 от 28.07.2014 г. ООО «ФЕНИКС СМС»...».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «ФЕНИКС СМС» были представлены следующие пояснения: «...ООО «Феникс СМС» на основании договоров со своими контрагентами отнюдь не "осуществляет распространение" (как формулируется в пункте 7 статьи 3 ФЗ о рекламе) рекламных сообщений по сетям электросвязи, а всего лишь "пассивно" предоставляет своим контрагентам доступ к своему программно-аппаратному комплексу для автоматической трансляции сообщений оператору связи, без оценки ООО «Феникс СМС» их смыслового содержания.

В результате сообщения, формируемые контрагентами, направляются ими через программно-аппаратный комплекс ООО «Феникс СМС» в сети других операторов, где они, в свою очередь, доставляют сообщения своим абонентам (адресатам).

Отправителем (рекламопроизводителем) смс-сообщения является контрагент ООО «Астей» (логин fcnixsms), действующий на основании договора № 1301/14 от «13» января 2014г. ».

Таким образом, ООО «Астей» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Директором ООО «Астей» является <...> (выписка из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 15.05.2015).

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Учитывая изложенное, директор ООО «Астей» <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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,

- 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения гр. <...> SMS -сообщений: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления вышеуказанного SMS-сообщения на номера заявителей, а именно: 11.02.2015 в 11 часов 00 минут.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/60-2015/14.3 был составлен 22.09.2015 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие директора ООО «Астей» <...>.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № 06-7306 от 04.08.2015), а также копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/60-2015/14.3 были направлены в адрес директора ООО «Астей» <...> по месту его жительства (месту пребывания) и по месту нахождения юридического лица (<...>), однако, указанное письмо вернулось в адрес Омского УФАС России с пометкой «истек срок хранения».

В соответствии со статьей 165.1 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.

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 выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 15.05.2015 адресом места жительства (места пребывания) <...> является: <...>.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты все действия для

надлежащего уведомления директора ООО «Астей» <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, а также о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/60-2015/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/60-2015/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А :

Признать директора ООО «Астей» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 06-10.2/60-2015/14.3.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>