

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск Дело № 06-10.2/65-2015/14.3

22 сентября 2015 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10.09.2015 и другие материалы дела, возбужденного в отношении генерального директора ООО «ДиалФорт» <...>,

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>., в котором указано, что 23.10.2014 в 17:52 часов на его абонентский номер + <...> поступило SMS-сообщение рекламного характера: «24-26 октября День рождения магазина «WESTLAND в МEGE! Памятные сувениры, сладкий стол, скидка 10% на все товары! Ваша карта действует». Отправитель указан «Westland» (SMS-центр +79037011111).

По утверждению заявителя данное SMS-сообщение было отправлено без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «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.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Решением Комиссии Омского УФАС России по делу № 06-10.1/46-2015 реклама, направленная посредством использования телефонной связи в адрес гр. <...> (+ <...>), была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

Из информации ООО «СмартТелеком» следует, что отправителем указанного SMS-сообщения является ООО «ДиалФорт» (в рамках исполнения договора оказания услуг от 01.10.2014 № 14-10/16-Н (далее – Договор), приложений № 1, 2 к указанному Договору, дополнительного соглашения № 1 к указанному Договору).

Из положений вышеуказанного Договора следует, что ООО «СмартТелеком» (Исполнитель) оказывает ООО «ДиалФорт» (Заказчик) услуги по предоставлению доступа к Системе Исполнителя, обеспечивающей формирование, доставку и подтверждение о доставке SMS-сообщений.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.2.4. Договора ООО «ДиалФорт» обязуется не использовать подключение к Системе Исполнителя для рассылки SMS-сообщений без наличия документального согласия Абонента на их получение, СПАМА (т.е. рассылки SMS-сообщений рекламного характера без согласия Абонентов).

Согласно пункту 3.2.6. Договора Заказчик обязуется формировать поручения на отправку SMS-сообщений при наличии письменного согласия на получение таких сообщений от получателей сообщений.

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

Генеральным директором ООО «ДиалФорт» является <...> (выписка из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 10.07.2015).

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.

Таким образом, генеральный директор ООО «ДиалФорт» <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив рекламу с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», совершила 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 рекламодателем 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.

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

Временем совершения административных правонарушений является дата

направления SMS-сообщения, а именно: 23 октября 2014 года в 17 часов 52 минуты.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/65-2015/14.3 был составлен 10.09.2015 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие генерального директора ООО «ДиалФорт» <...>.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, было направлено в адрес генерального директора ООО «ДиалФорт» <...> по месту нахождения юридического лица (125009, г. Москва, Копьевский пер., д. 4), а также по фактическому адресу нахождения ООО «ДиалФорт» (107996, г. Москва, ул. Гиляровского, д. 57, стр. 1, к. 32) заказными письмами (исх. № 06-6586 от 10.07.2015), однако указанные письма возвращены в Омское УФАС России с пометками «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 14.09.2015 адресом места нахождения юридического лица ООО «ДиалФорт» является: 125009, г. Москва, Копьевский пер., д. 4.

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/65-2015/14.3, направленная в адрес генерального директора ООО «ДиалФорт» <...> по месту нахождения юридического лица (125009, г. Москва, Копьевский пер., д. 4), а также по фактическому адресу нахождения ООО «ДиалФорт» (107996, г. Москва, ул. Гиляровского, д. 57, стр. 1, к. 32) заказными письмами (исх. № 06-8466 от 10.09.2015), однако, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.russianpost.ru), данные письма хранятся на почтовых отделениях г. Москвы.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты все действия для надлежащего уведомления генерального директора ООО «ДиалФорт» <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/65-2015/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/65-2015/14.3, 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 генерального директора ООО «ДиалФорт» <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ей 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 № 06-10.2/40-2015/14.3.

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

_____ <...>