

11 ноября 2019г.

г. Тула

15 часов 30 минут

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-477/2019, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Алтея» (ИНН 9715328036, ОГРН 1187746921878, г. Москва, Алтуфьевское ш., д. 27, э. 4, оф. 435, 127106), в отсутствие законного представителя Общества, уведомленного надлежащим образом (определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-477/2019 от 30.10.2019г. (исх.2/4965), направлено заказной корреспонденцией с уведомлением (почтовый идентификатор 30099141245303) адресу Обществу, указанному в ЕГРЮЛ - г. Москва, Алтуфьевское ш., д. 27, э. 4, оф. 435, 127106) и в соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса РФ Общество считается уведомленным),

УСТАНОВИЛ:

29.07.2019г. в Тульское УФАС России поступило на рассмотрение заявление гр. <...> (вх. 3336) по вопросу незаконной смс-рассылки 28.07.2019г. в 10 час. 43 мин. с номера Артекакрем на мобильный номер <...> //699, принадлежащий заявителю, содержащего рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Уважаемые покупатели! www.kremkosmetika.ru теперь +АПТЕКА с большим ассортиментом доставка сегодня, тел. 8(495)900-0000. Сегодня ночью с 00.00 часов до 05.00 утра полное обнуление цен наценки!».

Абонентский номер <...> //699 выделен гр. <М> на основании договора оказания услуг радиотелефонной связи № AJS217-2358 от 10.02.2010г., заключенного с ПАО «Мегафон», своего согласия на получение указанной смс-рассылки она не предоставляла.

В силу пункта 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» вышеуказанное смс-сообщение признается рекламой, поскольку информация, содержащаяся в нем, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.20 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя/рекламораспространителя.

В ходе рассмотрения заявления гр. <М> установлено, что данную рассылку осуществляло ООО «Алтея» располагая согласием, предоставленным 17.04.2018г. <Г>при оформлении дисконтной карты в аптеке Общества.

Между тем, данное согласие гр. <Г> не может являться надлежащим согласием, поскольку он не является абонентом телефонного номера +7926377777699, абонент данного номера гр. <М> своего согласия на получение спорного смс-сообщения не давал.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель/рекламораспространитель, в данном случае - ООО «Алтея».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) установлено, что нарушение рекламодателем/рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Алтея» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 28.07.20 (дата направления рекламного смс-сообщения в отсутствие согласия абонента).
- местом совершения административного правонарушения является г. Тула.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявленное уведомление, извещение, требование или иные юридически значимые сообщения, которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия, 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. № 1 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского

кодекса РФ», исходя положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное 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.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АО «Почта России» корреспонденция (определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении 071/04/14.3-477/2019 от 30.10.2019 (исх.2/4965)) с почтовым идентификатором 30099141245303 с 09.11.2019г. ожидалась адресата – ООО «Алтея» в месте вручения, соответственно, исходя из положений Гражданского кодекса РФ, постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.07.2017г. № 10 об определении антимонопольного органа от 30.10.2019г. (исх.2/4965) считается полученным ООО «Алтея».

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО «Алтея», подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-477/2019 об административном правонарушении от 30 октября 2019 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения ООО «Алтея», 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 «Алтея» обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность 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 статьи раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации 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 «Алтея» является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятием (ЮЭ9965-19-6751688).

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,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – **ООО «Алтея»** (ИНН 9715328036, ОГРН 1187746921878 Москва, Алтуфьевское ш., д. 27, э. 4, оф. 435, 127106), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **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 30.1 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.

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 11 ноября 2019 года

Дата вступления постановления в законную силу - 25 ноября 2019 года