

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №Ш01-247/15

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол №01/ПР-429 от 15.05.2015 и материалы дела об административном правонарушении №Ш01-247/15, возбужденного в отношении ООО "ЮПЛАЙ" (зарегистрировано в качестве юридического лица 03.09.2010, ОГРН 1105906005314, ИНН/КПП 5906101776/026801001, адрес: 453116, Республика Башкортостан, Стерлитамак, ул. Глинки, д.1, корп. А),

### УСТАНОВИЛ:

17.02.2015 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела №33, переданные Забайкальским УФАС России, для возбуждения в отношении ООО "ЮПЛАЙ" дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Забайкальским УФАС России при рассмотрении дела №33 были установлены следующие обстоятельства.

В ФАС России поступило заявление <...> о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а именно 20.06.2014, в 14 часов 28 минут на абонентский номер заявителя, поступило смс-сообщение следующего содержания: «СУПЕРУЧАСТКИ от 378 тыс. руб! КАД рядом! Айдадом 640 1 640 aidom.ru».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) реклама - это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

**Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе** определяет объект рекламирования как товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Указанная выше информация, направленная посредством смс-сообщения, соответствует понятию рекламы, закрепленному в действующем законодательстве, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - земельным участкам и способствует продвижению данного товара на рынке.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой, объектом рекламирования являются земельные участки.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Указанная выше реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Определением от 22 августа 2014 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 33 в отношении ЗАО «РТ-Мобайл».

ЗАО «РТ-Мобайл» представлен договор с ООО «ЮПЛЭЙ» №6074430, из которого следует, что номер <...> -992-200-08-49, с которого было отправлено указанное выше смс -сообщение, выделен ООО «ЮПЛЭЙ».

Определением от 26 декабря 2014 года ООО «ЮПЛЭЙ» признано лицом действия, которого содержат признаки нарушения Закона о рекламе.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

На основании **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 реклама признается распространенной 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.

В соответствии с заявлением <...> он согласия на получение указанной выше рекламы не давал.

В ходе рассмотрения дела № 33, установлено, что указанное смс - сообщение поступило с телефонного номера +7 992-200-08-49 (смс – центр + 7-902-478-0001).

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи, абонентский номер <...> 992-200-08-49 (смс-центр + 7-902-478-0001) относятся к оператору связи «Ростелеком».

Из пояснений ОАО «Ростелеком» следует, что ЗАО «РТ-Мобайл» является правопреемником ОАО «Ростелеком» в отношении всех его кредиторов и должников по обязательствам, связанным с деятельностью в области подвижной радиотелефонной связи.

ЗАО «РТ-Мобайл» представлено письменное пояснение, из которого следует, что отправителем смс - сообщения на номер заявителя является ООО «ЮПЛЭЙ».

ЗАО «РТ-Мобайл» представлен договор №6074430, из которого следует, что номер <...> -992-200-08-49 выделен ООО «ЮПЛЭЙ».

Из информации ЗАО «РТ-Мобайл» следует, что отправка вышеуказанного SMS-сообщения осуществлена ООО «ЮПЛЭЙ» (договор об оказании услуг подвижной связи № 6074430 от 20.11.2013 (далее - Договор), приложение № А от 20.11.2013 к указанному Договору, Правила оказания услуг подвижной связи ОАО «Ростелеком» (далее - Правила).

Согласно условиям вышеуказанного Договора, Абонент (ООО «Юплэй») ознакомлен и согласен с Правилами Оператора (ЗАО «РТ-Мобайл»), согласно которым Абонент несет полную ответственность за использование услуг, предоставленных Оператором.

В соответствии с пунктом 2.4 Правил услуги подвижной связи Оператора не могут быть использованы Абонентом без дополнительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений, установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, массовой генерации трафика и т.п.

Согласно пункту 4.1.3. Договора Абонент обязан не допускать использование абонентского устройства для совершения противоправных действий, в том числе, причинения вреда третьим лицам.

В соответствии с пунктом 4.1.7 Договора Абонент несет полную ответственность и все риски, связанные с использованием материалов, информации, услуг и продуктов, идентификационных данных (PIN-, PUK-кодов), предоставленных Оператором в рамках Договора.

В соответствии с **частью 7 статьи 38 Закона о рекламе** за нарушение требований, установленных **статьей 18 Закона о рекламе**, несет ответственность рекламодатель.

Согласно **пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЮПЛЭЙ».

ООО «ЮПЛЭЙ» не представлено надлежаще оформленное согласие заявителя на получение указанной выше рекламы.

Таким образом, действия ООО «ЮПЛЭЙ» по направлению смс рекламы на номер заявителя содержат нарушения требований **части 1 статьи 18 Закона о рекламе**.

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, изучив имеющиеся материалы дела, пришла к выводу, что ООО «ЮПЛЭЙ» – являясь рекламодателем указанной выше рекламы, имело возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Забайкальского УФАС России от 06.02.2015 №02-06-435 по

делу №33 в действиях рекламодателя ООО «ЮПЛЭЙ» установлены нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившихся в распространении 20.06.2014 в 14:28 рекламы «СУПЕРУЧАСТКИ от 378 тыс. руб! КАД рядом! Айдадом 640 1 640 aidom.ru» на номер мобильного телефона абонента номера <...> в отсутствие его согласия на получение смс-сообщения рекламного характера.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечёт наложение на юридическое лицо административного штрафа.

При указанных обстоятельствах в действиях ООО «ЮПЛЭЙ» как рекламодателя содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место, время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 20 июля 2014 года.

В соответствии с ч. 1 ст.29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Забайкальским УФАС России на основании ч.1 ст.29.5 КоАП РФ материалы дела №33 переданы в Санкт-Петербургское УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ООО «ЮПЛЭЙ».

Санкт-Петербургским УФАС России определением (исх.№01/8972 от 16.04.2015) законный представитель ООО «ЮПЛЭЙ» вызван на 15.05.2015 в 11:00 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ. Копия данного определения направлена по юридическому адресу ООО «ЮПЛЭЙ» посредством заказного почтового отправления с уведомлением о вручении. Сведения о нахождении ООО «ЮПЛЭЙ» по адресу: 453116, Республика Башкортостан, Стерлитамак, ул. Глинки, д.1, корп. Л, содержатся в имеющейся в материалах дела информации ЕГРЮЛ. Указанное почтовое отправление ООО «ЮПЛЭЙ» по юридическому адресу общества возвращено Санкт-Петербургскому УФАС России оператором почтовой связи с пометкой «истек срок хранения».

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» 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 такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица).

Законный представитель ООО «ЮПЛЭЙ» 15.05.2015 на составление протокола об административном правонарушении в назначенный срок не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. ООО «ЮПЛЭЙ» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на составление протокола об административном правонарушении. На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «ЮПЛЭЙ».

Определением от 15.05.2015 №01/11233 законный представитель ООО «ЮПЛЭЙ» вызван на 29.05.2015 в 09.30 на рассмотрение дела об административном правонарушении №Ш01-247/15. Копия данного определения направлена ООО «ЮПЛЭЙ» заказным письмом с уведомлением по юридическому адресу общества. Согласно информации официального сайта «Почты России» копия вышеуказанного определения прибыла по месту вручения 26.05.2015 в 09:33.

В целях защиты прав и законных интересов ООО «ЮПЛЭЙ» определением Санкт-Петербургского УФАС России от 29.05.2015 №01/12648 срок рассмотрения дела №Ш01-247/15 продлён до 15.06.2015.

Определением от 29.05.2015 №01/12649 законный представитель ООО «ЮПЛЭЙ» вызван на 15.06.2015 в 11.30 на рассмотрение дела об административном правонарушении №Ш01-247/15. Копия данного определения направлена ООО «ЮПЛЭЙ» заказным письмом с уведомлением по юридическому адресу общества. Согласно информации официального сайта «Почты России» копия вышеуказанного определения прибыла по месту вручения 09.06.2015 в 12:03.

Законный представитель ООО «ЮПЛЭЙ» на рассмотрение дела №Ш01-247/15 об административном правонарушении не явился при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения делного дела. ООО «ЮПЛЭЙ» не проинформировало Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности явки своего законного представителя на рассмотрение дела №Ш01-247/15. На основании изложенного, дело №Ш01-247/15 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «ЮПЛЭЙ».

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, 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.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ООО «ЮПЛЭЙ» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная

ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ООО «ЮПЛЭЙ» мер по их соблюдению.

В соответствии с п.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу №Ш01-247/15 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу №Ш01-01/15 обстоятельств, отягчающих и (или) смягчающих административную ответственность ООО «ЮПЛЭЙ», не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

Оснований освобождения ООО «ЮПЛЭЙ» от административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст.14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Назначить ООО "ЮПЛЭЙ" (зарегистрировано в качестве юридического лица 03.09.2010, ОГРН 1105906005314, ИНН/КПП 5906101776/026801001, адрес: 453116, Республика Башкортостан, Стерлитамак, ул. Глинки, д.1, корп. Л) административное наказание в виде административного штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении 20.06.2014 в 14:28 рекламы «СУПЕРУЧАСТКИ от 378 тыс. руб! КАД рядом! Айдадом 640 1 640 aidom.ru» на номер мобильного телефона абонента номера <...> в отсутствие его согласия на получение смс-сообщения рекламного характера), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

2. ООО «ЮПЛЭЙ» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 26000 01 6000 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.