Индивидуальному предпринимателю

Оганесян А.С.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1956/04

о назначении административного наказания по делу № 1956/04 об административном правонарушении

16 января 2015г. г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 1956/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

21.04.2014г. (вх. № 7629) в Ростовское УФАС России поступило обращение физического лица, в котором сообщается о факте поступления 18.04.2014г. в 17:19 на его телефонный номер сотовой связи СМС сообщения рекламного характера без его предварительного согласия на получение рекламы, содержащего следующую информацию: «Везём целых 2 км за 55р! И дальше - тоже дёшево! Такси 43-0543». От: +79022295089, SMS-центр +79023708299.

В соответствии с ч.1 ст. 18 ФЗ «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 ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно представленному Заявителем скриншоту экрана с его мобильного телефона указанное выше рекламное СМС сообщение было отправлено с SMS-центра 7-902-370-8299.

Из информации, размещенной на сайте Федерального агентства связи http://rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/ следует, что номер SMS-центра 7-902-370-8299 входит в номерную емкость ОАО «СМАРТС» (443013, г. Самара, ул. Дачная, 2, корп. 2).

На основании изложенного в отношении ОАО «СМАРТС» определением (исх. № 8940/04 от 21.05.2014г.) было возбуждено дело № 1018/04 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

После отложения рассмотрения дела № 1018/04, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, определением (исх. № 10341/04 от 10.06.2014г.) к участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «Комтерра» (ул. Новая, д. 23, офис 117, г. Оренбург, 460050), как лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

ООО «Комтерра» представило письменное объяснение и договор № 10 от 29.08.2013г., заключенный между ООО «Комтерра» (Исполнитель) и ИП согласно которым вышеуказанное СМС сообщение было сформировано и направлено ИП.

С учетом изложенных обстоятельств определением (исх. № 18064/04 от 19.09.2014г.) ООО «Комтерра», как ненадлежащее лицо по делу, было заменено на надлежащее лицо – ИП.

28.10.2014г. Комиссия Ростовского УФАС России решением по делу № 1018/04 признала вышеназванную рекламу ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования, предусмотренные ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В целях реализации прав, предусмотренных ст.28.2 КоАП РФ, ИП по адресу места регистрации по почте было направлено письмо (исх. № 21362/04 от 07.11.2014г.) с вызовом на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, на 05.12.2014г. Указанное письмо было вручено ИП 13.11.2014г. (согласно уведомлению о вручении почтового отправления и информации, размещенной на сайте почта России).

05.12.2014г. ИП на составление протокола не явился.

В силу ч.4.1 ст.28.2 КоАП РФ в отношении ИП 05.12.2014г. в его отсутствие, как лица, извещенного надлежащим образом о месте и времени составления протокола, был составлен протокола № 1956/04 об административном правонарушении.

Копия протокола № 1956/04 (исх. № 23593/04 от 05.12.2014г.) вместе с определением (исх. № 23594/04 от 05.12.2014г.) о назначении времени и места рассмотрения дела № 1956/04 об административном правонарушении (на 16.01.2015г. в 10 час. 15 мин.) были направлены ИП по почте по адресу места регистрации. Данное письмо было получено 13.12.2014г. (согласно уведомлению о вручении почтового отправления).

Вышеизложенные обстоятельства указывают на то, что ИП является лицом, извещенным о месте и времени рассмотрения дела № 1956/04 об административном правонарушении, что в силу ч.1 ст.25.1 КоАП РФ дает основания для рассмотрения дела № 1956/04 в его отсутствие.

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам.

В соответствии с п. 7 ст. 3 ФЗ « О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что рассылка указанного выше рекламного СМС сообщения была осуществлена ИП в рамках договора № 10 от 29.08.2013ёг., заключенного с ООО «Комтерра».

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя - абонента +7-928-114-1260 на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Таким образом, распространение ИП рекламы на номер мобильного телефона абонента было осуществлено в нарушение требований, предусмотренных ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель, каковым в данном случае в соответствии с п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» является ИП, как лицо, осуществившее рассылку рекламного СМС сообщения с предоставленного ему в пользование оборудования.

Согласно ч.1 ст.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.

В силу ст. 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Из материалов дела следует, что в рассматриваемом случае распространение вышеназванной ненадлежащей рекламы было допущено ИП.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ 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.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод о том, что ИП имел возможность для исполнения требований, предусмотренных ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие не возможным выполнение указанных требований, отсутствовали.

В соответствии с ч.2 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В материалах дела имеются доказательства того, что распространение ИП на телефонный номер Заявителя рекламных СМС сообщений прекращено до рассмотрения настоящего дела, что в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ может быть отнесено к обстоятельствам смягчающим административную ответственность

Вместе с тем, допущенное ИП административное правонарушение, связанное с распространением ненадлежащей рекламы, является повторным, поскольку за аналогичные нарушения ИП уже был привлечен к административной ответственности: постановлением № 562/04 от 03.06.2014г. (штраф - 6000 руб.); постановлением № 872/04 от 12.08.2014г. (штраф – 6000 руб.); постановлением № 1240/04 от 18.09.2014г (штраф – 7000 руб.); постановлением № 1535/04 от 31.10.2014г. (штраф – 8000 руб.).

Данное обстоятельство в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ относится к обстоятельствам, отягчающим административную ответственность.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ИП в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и подвергнуть административному наказанию в виде в виде административного штрафа в размере **8000 (восемь тысяч)** рублей**.**

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в Отделении Ростов-на-Дону; БИК 046015001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России) ИНН 6163030500 КПП 616301001.

Код сбора: 161 1 16 26000 01 6000 140; ОКТМО 60701000.

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе. Постановление Ростовского УФАС России № 1956/04 от 16.01.2015г.».

В соответствии с п.3 ст.30.1, п.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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 (ч.1 ст.31.1 КоАП РФ).

Согласно п.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5. КоАП РФ.

В соответствии с ч.5 ст.32.2. КоАП РФ 5. 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 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 ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Постановление получил (а) _____