

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о выдаче предупреждения по делу об  
административном правонарушении № 106/09-АДМ-2017

«10» июля 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 106/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 10.03.2017г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Вирта» (ИНН 6678048836, ОГРН 1146678013734, КПП 667801001, дата регистрации: 13.10.2014г., юридический адрес: 620050, г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8, далее – ООО «Вирта») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Вирта»,

УСТАНОВИЛА:

23.01.2017г.. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 117/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «Вирта», вынесено решение о признании ООО «Вирта» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы абонент 8-902-641-0146 - ООО «Вирта» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания ««~{( Только до 28/08 ГОД ФИТНЕСА = 6000! подарим 75 визитов! 622-13-12» (смс – центр 8-916-896-04-42) (18.08.2016г. в 12 часов 47 минут) без согласия абонента <...>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Вирта» на основании договора № <...> от 18.02.2016г., переоформленного на ООО «Вирта» в соответствии с письмом от 17.05.2016г. В соответствии с условиями указанного договора согласие абонента на получение рекламных смс – сообщений должно быть выражено непосредственно ООО «Вирта», как отправителю рекламного смс – сообщения.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Вирта», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 18.08.2016г. в 12 часов 47 минут следующего содержания: ««~{( Только до 28/08 ГОД ФИТНЕСА = 6000! подарим 75 визитов! 622-13-12» (смс – центр 8-916-896-04-42) от абонента 8-902-641-0146 без согласия абонента <...> подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Вирта» административного правонарушения: 18.08.2016г. в 12 часов 47 минут.

02.02.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола: 10.03.2017г., 09 часов 00 минут.

Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Вирта» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 28.02.2017г. «адресат отсутствует, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

10.03.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 106/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Вирта».

10.03.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 106/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 23.03.2017г., 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Вирта» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.03.2017г. на рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 об административном правонарушении законный представитель ООО «Вирта» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Вирта» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало. Определением от 23.03.2017г. рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 было отложено на 25.04.2017г. на 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Вирта» заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.04.2017г. на рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 законный представитель ООО «Вирта» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Вирта» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.04.2017г. рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 было отложено на 25.05.2017г. на 08 часов 40 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Вирта» заказным

письмом с уведомлением о вручении.

25.05.2017г. на рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 законный представитель ООО «Вирта» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Вирта» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.05.2017г. рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 об административном правонарушении было отложено на 10.07.2017г. в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Вирта» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «срок хранения истек, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

10.07.2017г. состоялось рассмотрение дела № 106/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Вирта», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела).

Изучив материалы дела № 106/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Вирта», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 18.08.2016г. в 12 часов 47 минут следующего содержания: ««~{( Только до 28/08 ГОД ФИТНЕСА = 6000! подарим 75 визитов! 622-13-12» (смс – центр 8-916-896-04-42) от абонента 8-902-641-0146 без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Вирта» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Вирта» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Вирта», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 18.08.2016г. в 12 часов 47 минут следующего содержания: ««~{( Только до 28/08 ГОД ФИТНЕСА = 6000! подарим 75 визитов! 622-13-12» (смс – центр 8-916-896-04-42) от абонента 8-902-641-0146 без согласия абонента <...>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Вирта» подтверждается протоколом по делу № 106/09-АДМ-2017 от 10.03.2017г.

Срок давности привлечения ООО «Вирта» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Вирта» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Вирта» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Вирта» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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 статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27,

статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте [rsmp.nalog.ru](http://rsmp.nalog.ru) ООО «Вирта» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Вирта» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Вирта» статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Вирта» (ИНН 6678048836, ОГРН 1146678013734, КПП 667801001, дата регистрации: 13.10.2014г., юридический адрес: 620050, г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Вирта» (ИНН 6678048836, ОГРН 1146678013734, КПП 667801001, дата регистрации: 13.10.2014г., юридический адрес: 620050, г. Екатеринбург, ул. Ангарская, д. 1, пом. 8) предупреждение. В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.