

26 июня 2020 года

г. Тула

10 часов

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материал дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-226/2020, возбужденн в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Усова в отсутствие указанного лица, уведомленного в соответствии с частью 1 статьи 16 Гражданского Кодекса РФ (ГК РФ – далее) (почтовый идентификатор – 30099147191086)

УСТАНОВИЛА:

13.01.2020г. в 19:07 на телефонный номер <...> //633, принадлежащий гр. <Ш номера RVusov поступило SMS-сообщение без предварительного соглашения абонента следующего содержания: «Вам доступен займ до 30 000 руб. под ставку - zzaim55.ru/yBYZPh».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержка интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федеральн закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 18 Федерального закона «О рекла распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредств использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной св: допускается только при условии предварительного согласия абонента адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространени без предварительного согласия абонента или адресата, е рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получе Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распростране рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.201 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судс Федерального закона "О рекламе" установлено, что согласно части 1 статьи Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том чи посредством использования телефонной, факсимильной, подвижи радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительн согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телек поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

04.02.2020г. ПАО «ВымпелКом» сообщило (вх. 556), что отправителем спорного сообщения с текстом отправителя «RVusov» является индивидуальный предприниматель Усов Р.В., на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» № 735903136 от 26.09.2019г., а также Дополнительного соглашения от 15.10.2019г.

Согласно пункту 5.2. вышеуказанного Дополнительного соглашения индивидуальный предприниматель Усов Р.В. (абонент) осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех Пользователей, которые предоставили Абоненту свое предварительное согласие на получение рекламной информации и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определена ответственность рекламодателя за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ определена административная ответственность за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, которая влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- **событием административного правонарушения** является нарушение индивидуальным предпринимателем Усовым Р.В. 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 13.01.2020г. дата поступления указанного выше смс-сообщения гр. Шартову Д.В.;
- **местом совершения административного правонарушения** является г. Тула.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявлено уведомление, извещение, требование или иные юридически значимые сообщения, которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для 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.

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.

Адресат юридически значимого сообщения, своевременно получивший и установивший его содержание, не вправе ссылаться на то, что сообщение было направлено по неверному адресу или в ненадлежащей форме (статья 10 ГК РФ).

28.05.2020г. по адресу регистрации индивидуального предпринимателя Усова Р.В. Омск, заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 30099147191086), направлено определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-226/2020 от 28.05.2020г. (вх.2/3069), с указанием времени и места рассмотрения настоящего дела - 10 часов 26 июня 2020г., г. Тула, ул. Жаворонкова, д. 2, каб. 41.

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (30099147191086) от 02.06.2020г. находится в месте вручения.

Исходя из вышеуказанных разъяснений Верховного Суда РФ об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-226/2020 от 28.05.2020г. (вх.2/3069), направленное по адресу регистрации индивидуального предпринимателя Усова Р.В. считается полученное им.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Усов Р.В. надлежащим образом уведомлен о рассмотрении дела № 071/04/14.3-226/2020 26.06.2020г.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Усовым Р.В., подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-226/2020 об административном правонарушении от 13 мая 2020 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения должностного лица – индивидуального предпринимателя Усова Р.В., к административной ответственности, установленной частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, с момента вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела в действиях должностного лица индивидуального предпринимателя Усова Р.В. обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малог

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 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, индивидуальный предприниматель Усов Р.В. является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятием (ИЭ9965-20-3640922).

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,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Усова** (ИН 550767384168, ОГРНИП 319554300016836), зарегистрированного по адресу: г. Омск **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 30.3 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 26 июня 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 7 июля 2020 года

