

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

25 июня 2019 года
390/2019

055/04/14.3-

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 10 июня 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении <...>,

в отсутствие <...>, в извещении которой предприняты необходимые меры (уведомление о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-5836 от 10.06.2019, почтовый идентификатор 64497336943633),

УСТАНОВИЛ:

14.05.2019 Омским УФАС России в отношении <...> вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования № 055/04/14.3-390/2019 по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина <...> по факту направления 15.11.2018 в 18:48 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «*Оказывается, зарабатывать деньги легко! 8-800-7759099 www.inex.london*» от отправителя, имеющего обозначение **inex.london**.

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» была представлена информация (вх. № 78/ДСП от 01.02.2019), согласно которой «...отправителем (рекламораспространителем) указанного в запросе SMS – сообщения, поступившего 15.11.2018 года в 18 час 48 минуту на номер <...> является ООО «ДЭНИ КОЛЛ»...».

В ответе от 11.02.2019 исх. № 333 ООО «ДЭНИ КОЛЛ» пояснило: «... Между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» заключен Партнерский договор № ДП/SMS-5/01122017 от 01.12.2017 г., в соответствии с которым наша организация оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений...

...В п. 4.5 Договора предусмотрено, что именно Заказчик (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») самостоятельно формирует SMS-сообщения, инициирует отправку SMS-сообщений...».

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в письме от 19.02.2019 б/н указало, что «... Рекламораспространителем указанного SMS-сообщения является ООО «Форсаж», которому принадлежит буквенный номер «INKOR_Beer2», зарегистрированный по адресу: <...>...».

На запрос Омского УФАС России ООО «Форсаж» была представлена информация (вх. № 2686э от 20.03.2019), согласно которой «...рассылка SMS-сообщений рекламного характера с Имени отправителя «inex.london» направленного 15.11.2018 г. в 18:48 ч. производилась ООО «Атом»...».

ООО «Атом» в письме от 17.04.2019 исх. № 13/486 указало, что «...01.03.2018 между ООО «АТОМ» и гр. РФ <...>... был заключен ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ № 429012...

Согласно пункту 3.2 Договора «Используя Электронный интерфейс, Заказчик самостоятельно формирует поручения на отправку SMS-сообщений к исполнению Оператором связи»

Согласно пункту 3.4 Договора «Заказчик обязуется формировать поручения на отправку сообщений при наличии согласия на получение таких сообщений от Адресатов. Заказчик самостоятельно и за свой счет предварительно получает такие согласия, урегулирует претензии любых третьих лиц, в том числе Адресатов сообщений, органов государственной власти по всем вопросам, вытекающим из условий настоящего Договора»

Рассылка SMS-сообщений рекламного характера с Именем отправителя «inex.london» направленного 15.11.2018 в 18:48 ч. производилась гр. РФ <...>...».

Действия <...>, выразившиеся в направлении в адрес гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера без его предварительного согласия на получение рекламы, нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена **частью 1 статьи 14.3** КоАП РФ.

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения заявителем смс-сообщения рекламного характера: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата поступления вышеуказанного смс-сообщения на номер заявителя, а именно: 15.11.2018 в 18:48 (по омскому времени).

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено по адресу регистрации <...> (<...>) заказным письмом от 14.05.2019 № 06-4511, однако, указанное письмо (почтовый идентификатор 64497326956377) возвращено в адрес Омского УФАС России.

Протокол по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-390/2019 был составлен 10 июня 2019 года уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие <...>.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-390/2019 были направлены по адресу регистрации <...> (<...>) заказным письмом от 10.06.2019 № 06-5836, и, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), данное письмо (почтовый идентификатор 64497336943633) хранится в месте вручения с отметкой – «Неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с 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.

В пункте 63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано: «По смыслу пункта 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), 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. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 Гражданского кодекса Российской Федерации). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу».

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые действия для

надлежащего уведомления <...> о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-390/2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-390/2019.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-390/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение <...>, установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность <...> (статьи 4.2 и 4.3 КоАП РФ) не выявлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л :

Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, назначить ей наказание в виде **административного штрафа** в размере **2000** (Двух тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен <...> не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации **16111626000016000140** «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

УИН 16100500000000124956

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 055/04/14.3-390/2019.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. 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 части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Руководитель управления <...>