

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об
административном правонарушении № 429/09-АДМ-2015

«06» ноября 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кухарская Наталья Евгеньевна, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 429/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <.....> (адрес: <.....>, далее по тексту – ИП <.....>),

УСТАНОВИЛА:

15.07.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 61/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <.....>, нарушившей 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В нарушение данной правовой нормы абонент 8-902-227-89-28 ИП <.....> распространила рекламу (25.04.2015г. в 12 часов 34 минуты) посредством смс - сообщения следующего содержания «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения т. 8-960-780-64-98 +, /» (смс - центр 8-902-370-82-99) без согласия абонента <.....>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 ИП <.....> на основании договора б/н от 17.12.2012г., заключенного между ЗАО «Ярославль GSM» и ИП <.....>, по условиям которого ИП <.....> обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль GSM» для отправки спама. ИП <.....> для отправки смс - сообщений обязана получить согласие абонента на их получение.

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, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы (25.04.2015г. в 12 часов 34 минуты) посредством смс – сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения т. 8-960-780-64-98 +,./» (смс – центр 8-902-370-82-99) подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ИП <.....> административного правонарушения:
25.04.2015г. в 12 часов 34 минуты.

29.07.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 26.08.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении согласно выписке из ЕГРИП (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» от 11.08.2015г. с пометкой: неудачная попытка вручения г. Ярославль: «адресат заберет отправление сам»).

26.08.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие ИП <.....>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

26.08.2015г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 429/09-АДМ-2015 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 07.09.2015г. на 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением.

07.09.2015г. на рассмотрение дела № 429/09-АДМ-2015 об административном

правонарушении ИП <.....> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.09.2015г. рассмотрение дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 07.10.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении была направлена в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.10.2015г. на рассмотрение дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении ИП <.....> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.10.2015г. рассмотрение дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 06.11.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении дела была направлена в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 20.10.2015г. «Ярославль: адресат заберет отправление сам» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по адресу места жительства ИП <.....>, согласно выписке из ЕГРИП).

06.11.2015г. состоялось рассмотрение дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие ИП <.....>, извещенной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 429/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы (25.04.2015г. в 12 часов 34 минуты) посредством смс – сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения т. 8-960-780-64-98 +, /» (смс – центр 8-902-370-82-99) подлежат квалификации как действия, ответственность за которые 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 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

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.

ИП <.....> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

ИП <.....> при совершении правонарушения не предвидела возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должна была и могла их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у ИП <.....> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от нее мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы (25.04.2015г. в 12 часов 34 минуты) посредством смс – сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения т. 8-960-780-64-98 +, /» (смс – центр 8-902-370-82-99), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения И.П. <.....> подтверждается протоколом по делу № 429/09-АДМ-2015 от 26.08.2015г.

Срок давности привлечения И.П. <.....> 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 руководителем Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие 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, [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.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ИП <.....> впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <.....> 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.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ИП <.....> не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям по указанному правонарушению заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении ИП <.....> к исполнению своих должностных обязанностей, к требованиям, предусмотренным ФЗ «О рекламе», что явилось посягательством на установленный порядок в области распространения рекламы.

Следовательно, действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания «Предлагаем дипломы, аттестаты, удостоверения т. 8-960-780-64-98 +, /» (смс – центр 8-902-370-82-99) подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <.....>, доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», и назначает административное наказание ИП <.....> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <.....> (адрес: <.....>), виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на индивидуального предпринимателя <.....> (адрес: <.....>), штраф в размере 4 (четырёх) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: **ИНН 4207012419 КПП 420501001**

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007 в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 429/09-АДМ-2015).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

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.

Руководитель управления
Кухарская

Н. Е.