

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об
административном правонарушении № 103/09-АДМ-2016

«23» марта 2016 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 103/09-АДМ-2016, возбужденного в отношении директора общества с ограниченной ответственностью «СТК» (далее по тексту – ООО «СТК») <...> (<...>) в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

11.01.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 120/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «СТК», 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 СТАКРАС - ООО «СТК» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «В День Рождения СТАКРАС, 60% на ВСЕ! 23.24.25 октября. Пр-т Ленина, 88а» (смс – центр 8-916-896-03-90) (22.10.2015г. в 12 часов 02 минуты) 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 рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «СТК» в рамках подключенной по заявлению ООО «СТК» услуги «МТС Коммуникатор» к договору об оказании услуг связи № 142394032550 от 19.10.2015г. В соответствии с пунктом 3.2.17 соглашения о пользовании услугой «МТС – Коммуникатор» ООО «СТК» гарантирует ПАО «МТС», что автоматическая рассылка по сети подвижной связи или рекламные смс – сообщения отправляются только тем получателям, которые дали ООО «СТК» предварительное и надлежащее согласие на получение смс – сообщений.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СТК» (исх. № 21 б/д), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения была произведена однократно 22.10.2015г. в связи с празднованием дня рождения магазина «Стакрас», в настоящее время рассылка смс – сообщений на абонентский номер <...> не осуществляется.

За осуществление смс – рассылок, а также за соблюдение требований действующего законодательства ответственность несет директор ООО «СТК» <...>, согласно должностной инструкции директора. В соответствии с пунктом 2.9 должностной инструкции директора, директор организует (осуществляет) работу по рекламированию производимой продукции, товаров или выполняемых услуг с целью продвижения на рынки сбыта, информируя потребителей о преимуществах качества и отличительных свойствах рекламируемых товаров или услуг. Отвечает за ведение клиентской базы и проведение рассылок рекламно-информационного характера. Пунктом 2.10 должностной инструкции директора установлено, что директор обеспечивает соблюдение законности в деятельности ООО «СТК» и осуществлении ее хозяйственно-экономических связей, использование правовых средств для финансового управления и функционирования в рыночных условиях, укрепления договорной и финансовой дисциплины, регулирования социально – трудовых отношений, обеспечения инвестиционной привлекательности ООО «СТК» в целях поддержания и расширения масштабов предпринимательской деятельности.

Действия директора ООО «СТК» <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 22.10.2015г. в 12 часов 02 минуты следующего содержания: «В День Рождения СТАКРАС, 60% на ВСЕ! 23.24.25 октября. Пр-т Ленина, 88а» от абонента СТАКРАС (смс – центр 8-916-896-03-90) без согласия абонента (<...>), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения директором ООО «СТК» <...>, административного правонарушения: 22.10.2015г. в 12 часов 02 минуты.

Место совершения директором ООО «СТК» <...>, административного

правонарушения: г. Кемерово.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 данной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного Кодекса, влечет наложение административного 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.

03.03.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 15.03.2016г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также вручено 04.03.2016г. директору ООО «СТК» <...> под расписку (расписка имеется в материалах дела).

15.03.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 103/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в присутствии директора ООО «СТК» <...>.

15.03.2016г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 103/09-АДМ-2016 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 23.03.2016г. на 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были вручены под расписку <...> (расписка имеется в материалах дела).

23.03.2016г. состоялось рассмотрение дела № 103/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в присутствии директора ООО «СТК» <...>.

Изучив материалы дела № 103/09-АДМ-2016 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия директора ООО «СТК» <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 22.10.2015г. в 12 часов 02 минуты следующего содержания: «В День Рождения СТАКРАС, 60% на ВСЕ! 23.24.25 октября. Пр-т Ленина, 88а» от абонента СТАКРАС (смс – центр 8-916-896-03-90) без согласия абонента (<...>), 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.

Директор ООО «СТК» <...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у директора ООО «СТК» <...> 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 директора ООО «СТК» <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 22.10.2015г. в 12 часов 02 минуты следующего содержания: «В День Рождения СТАКРАС, 60% на ВСЕ! 23.24.25 октября. Пр-т Ленина, 88а» от абонента СТАКРАС (смс – центр 8-916-896-03-90) без согласия абонента (<...>), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения директором ООО «СТК» <...> подтверждается протоколом по делу № 103/09-АДМ-2016 от 15.03.2016г.

Срок давности привлечения директора ООО «СТК» <...> 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 заместителем руководителя 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.

Заместитель руководителя 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 директора ООО «СТК» <...> совершение административного правонарушения впервые и признание вины.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность директора ООО «СТК» <...> 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 директором ООО «СТК» <...> своих должностных обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину директора ООО «СТК» <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание директору ООО «СТК» <...> в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать директора общества с ограниченной ответственностью «СТК» <...> (<...>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на директора общества с ограниченной ответственностью «СТК» <...> (<...>) штраф в размере **4 (четыре) 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 Отделение 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 № 103/09-АДМ-2016).**

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.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман