

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 204/09-АДМ-2015

«02» июня 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Клостер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 204/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <.....> (адрес регистрации: <.....>, далее по тексту – ИП <.....>),

### УСТАНОВИЛА:

26.03.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 153/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <.....>, 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 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 ИП <.....> распространил рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания «Кредит наличный до 3000000 рублей. Звоните по тел.: +7(812)2447155» от абонента +7-902-221-9374 (смс – центр +7-902-370-8299) (02.09.2014г. в 15 часов 02 минуты).

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, 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

рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <.....> на основании договора № 1412 от 14.08.2014г. заключенного между ЗАО «Ярославль – GSM» и ИП <.....>, согласно которому ЗАО «Ярославль – GSM» предоставляет ИП <.....> услуги по передаче смс – сообщений на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть ЗАО «Ярославль – GSM». Содержание и адресаты смс – сообщений определяются ИП <.....> самостоятельно и направляются программным обеспечением ИП <.....>. посредством обращения через сеть интернет по SMPP протоколу версии 3.4 к оборудованию оператора для рассылки.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, 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 и индивидуальных предпринимателей – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения следующего содержания: «Кредит наличными до 3000000 рублей. Звоните по тел.: +7(812)2447155» от абонента +7-902-221-9374 (смс – центр +7-902-370-8299) (02.09.2014г. в 15 часов 02 минуты) без согласия абонента (<.....>), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 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 и индивидуальных предпринимателей – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <.....> административного правонарушения: 02.09.2014г. в 15 часов 02 минуты.

31.03.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 27.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.04.2015г. на составление и подписание протокола ИП <.....> не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <.....> Кемеровское УФАС России не располагало.

27.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 21.05.2015г. в 09 часов 20 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <.....> согласно выписке из ЕГРИП заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой: «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата»).

21.05.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 204/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ИП <.....>.

Определением от 21.05.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 204/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 02.06.2015г. на 08 часов 40 минут. Копии определения и протокола по делу № 204/09-АДМ-2015 были направлены в адрес ИП <.....> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

02.06.2015г. состоялось рассмотрение дела № 204/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие ИП <.....>.

Изучив материалы дела № 204/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Кредит наличными до 3000000 рублей. Звоните по тел.: +7(812)2447155» от абонента +7-902-221-9374 (смс – центр +7-902-370-8299) (02.09.2014г. в 15 часов 02 минуты) 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 - 5 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 и индивидуальных предпринимателей – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Частью 3 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

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 подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Следовательно, действия ИП <.....>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения следующего содержания: «Кредит наличными до 3000000 рублей. Звоните по тел.: +7(812)2447155» от абонента +7-902-221-9374 (смс – центр +7-902-370-8299) (02.09.2014г. в 15 часов 02 минуты) без согласия абонента (<.....>), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <.....> подтверждается протоколом по делу № 204/09-АДМ-2015 от 21.05.2015г.

Срок давности привлечения ИП <.....> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя 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 <...> 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.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <.....> своих обязанностей, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

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

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

#### ПОСТАНОВИЛА:

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

2. Наложить на индивидуального предпринимателя <.....> (ИНН <.....>) 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: **денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 204/09-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.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Клостер