ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №04-09-Р/23-12-17

об административном правонарушении

25 января 2018 года **г.Владикавказ**

Руководитель Северо-Осетинского УФАС России Р.Р. Плиев, рассмотрев протокол от 27.12.2017г., а также иные материалы дела об административном правонарушении №04-09-Р/23-12-17, возбужденного в отношении М. Н. А., по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие М.Н.А. либо ее защитника извещенной надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатор 36200116001570)

УСТАНОВИЛ:

В Северо – Осетинское УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации С. Д.Э. вх.№5189 (эл.п) от 22.12.16г., о нарушении требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон о рекламе), выразившегося в получении Смирновым Д.Э. 21.12.16г. в 13 часов 04 минут на мобильный номер <...> нежелательной sms-рекламы следующего содержания:

Фитнес Хаус. 1 год ВСЕ клубы за 13900р. 25 декабря. voT.

Рассылка sms-рекламы на абонентский номер <...> принадлежащий С. Д.Э.

Согласно выписки из реестра Российской системы и плана

нумерации – Федерального агентства связи (Россвязь) оператором номера +79680568290 является ПАО «ВЫМПЕЛКОМ».

С целью установления рекламодателя и рекламораспространителя, а также иных сведений необходимых для рассмотрения заявления, Северо – Осетинским УФАС России направлены запросы в ПАО «Мобильные Телесистемы» по адресу: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4 и ПАО «ВЫМПЕЛКОМ» по адресу: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, 10, корп. (стр.)14.

По информации предоставленной Северо-Осетинскому УФАС России ПАО «ВымпелКом», откуда была осуществлена отправка вышеуказанного SMS-сообщения, предоставлен ПАО «ВымпелКом» в пользование по Договору об оказании услуг связи «Билайн» обществу с ограниченной ответственностью «Интерлайн».

В соответствии с подпунктом 4 пункта 4.1. Договора об оказании услуг связи «Билайн», Абонент (ООО «Интерлайн») обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды и идентификации):

- для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее, чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, Интернет телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущербу Оператора или третьих лиц.

В нарушение требований ч.1 ст. 18 Закона о рекламе ООО «Интерлайн», не располагая согласием С.Д.Э., на получение смс-рекламы, направило ему смс-рекламу.

Согласно п.1 ст. 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п.7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Частью 1 и 2 ст. 18 Закона о рекламе предусмотрено, 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.

Не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки)».

Таким образом, решением Комиссии Северо - Осетинского УФАС России по делу №04-16/04-02-17 от 26 апреля 2017г. указанная реклама ООО «Интерлайн», была признана ненадлежащей рекламой, поскольку, Общество, являясь рекламораспространителем, не располагая согласием С.Д.Э., на получение смс-рекламы, направило ему смс-рекламу, в нарушение требования ч.1 ст. 18 Закона о рекламе.

Материалы дела №04-16/04-02-17 были переданы уполномоченному должностному лицу Северо-Осетинского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Интерлайн», на момент совершения административного правонарушения **генеральным директором ООО «Интерлайн» являлась М. Н. А.**

Уведомление о составлении протокола 27.12.2017г. было направленно М.Н.А. по адресу места жительства или пребывания, предоставленному Межрайонной ИФНС России №46 по г.Москве, однако согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатор 36200116001303 - неудачная попытка вручения от 19.12.2017г.

Таким образом, на составление протокола об административном правонарушении явка М.Н.А. либо ее защитника не была обеспеченна, в связи с чем протокол №04-09-Р/23-12-17 (исх.№4652/2 от 27.12.17г.) был составлен в ее отсутствие и направлен почтой (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатор 36200116001570).

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель – бывший генеральный директор ООО «Интерлайн» **М.Н.А.**

Таким образом, действия **М. Н. А.**, выразившиеся в направлении С.

Д.Э. нежелательной смс-рекламы, не располагая согласием С. Д.Э., на получение смс-рекламы, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе, **содержат состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

Согласно п.1 статьи 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

У М. Н.А. имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, таким образом, вина М. Н.А. установлена.

Согласно статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу частей 1, 3 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

При определении вида и размера административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 10.07.217г. №ЮЭ9965-17-1661387 ООО «Интерлайн».

Согласно ч.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 №209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям,

установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно статье 3.4. КоАП РФ - 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 при отсутствии имущественного ущерба.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса (часть 3 введена Федеральным законом от 03.07.2016 №316-ФЗ).

Согласно статье 4.1.1. КоАП РФ замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением являющимся субъектами малого и 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 II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Нарушение требований статьи 18 Закона о рекламе ООО «Интерлайн» допущено не впервые. Так, в течение 2017, 2018 года как в отношении О О О «Интерлайн», так и в отношении М.Н.А. были возбуждены административные дела по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Таким образом, не смотря на то, что О О О «Интерлайн», является субъектом малого предпринимательства, административное правонарушение, выразившееся в нарушении требований статьи 18 Закона о рекламе, Обществом совершено повторно.

Данное обстоятельство, в соответствии с п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ расценивается как **отягчающее** административную ответственность.

Обстоятельств **смягчающих** административную ответственность не выявлено.

Обстоятельств, указывающих на **малозначительность** административного правонарушения, не выявлено.

Время совершения административного правонарушения: 21.12.16г. в 13 часов 04 минут.

Место совершения административного правонарушения: г.Москва, ул.Сталеваров, 14, корп.4.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ - нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа на **должностных лиц** - **от четырех тысяч рублей до двадцати тысяч рублей**.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.1, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 23.48, ч.1.1 ст.29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать М. Н. А. виновной в совершении административного правонарушения, выразившегося в нарушении требований статьи 18 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена

частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить М.Н.А. наказание в виде административного штрафа в размере **4 000 (четырех тысяч) рублей ноль копеек.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8672-54-52-52.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 статьи 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.

Руководитель управления **Р.Р. Плиев**