

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 107/09-АДМ-2017

«05» июня 2017 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 107/09-АДМ-2017, возбужденного протоколом от 10.03.2017г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Связь» (ИНН 7718148687, ОГРН 1157746368504, КПП 771801001, дата регистрации: 21.04.2015г., юридический адрес: 107143, г. Москва, шоссе Открытое, д. 17, корп. 1, комн. 1а, далее – ООО «ТД «Связь») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ТД «Связь»,

УСТАНОВИЛА:

23.01.2017г.. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 116/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «ТД «Связь» вынесено решение о признании ООО «ТД «Связь» 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 <...> - ООО «ТД «Связь» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Военная ипотека на квартиру с отделкой! 1,8 млн. руб.! Тел. <...> iQ» (смс – центр <...>) (23.08.2016г. в 14 часов 03 минуты) без согласия абонента <...>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, 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 «ТД «Связь» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 498492387 от 17.10.2013г. В соответствии с подпунктом 4 пункта 4.1 данного договора абонент (ООО «ТД «Связь») обязуется не использовать телефонный номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок.

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 от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «ТД «Связь», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения, 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 - 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 юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «ТД «Связь» административного правонарушения: 23.08.2016г. в 14 часов 03 минуты.

02.02.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 10.03.2017г. в 09 часов 20 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «ТД «Связь» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 07.03.2017г. «срок хранения истек, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

10.03.2017г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 107/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ТД «Связь».

10.03.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 107/09-АДМ-2017 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 22.03.2017г. в 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

22.03.2017г. на рассмотрение дела № 107/09-АДМ-2017 об административном правонарушении законный представитель ООО «ТД «Связь» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТД «Связь» о дате,

времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 22.03.2017г. рассмотрение дела № 107/09-АДМ-2107 об административном правонарушении было отложено на 25.04.2017г. в 08 часов 20 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

25.04.2017г. на рассмотрение дела № 107/09-АДМ-2017 об административном правонарушении законный представитель ООО «ТД «Связь» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ТД «Связь» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.04.2017г. рассмотрение дела № 107/09-АДМ-2107 об административном правонарушении было отложено на 05.06.2017г. в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «ТД «Связь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России с отметкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

05.06.2017г. состоялось рассмотрение дела № 107/09-АДМ-2017 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ТД «Связь», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела об административном правонарушении.

Изучив материалы дела № 107/09-АДМ-2017 об административном правонарушении, <...> приходит к следующим выводам:

Действия ООО «ТД «Связь», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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.

ООО «ТД «Связь» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «ТД «Связь» 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 ООО «ТД «Связь», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ТД «Связь» подтверждается протоколом по делу № 107/09-АДМ-2017 от 02.02.2017г.

Срок давности привлечения ООО «ТД «Связь» 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 <...> 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.

<...> также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «ТД «Связь» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ТД «Связь» 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 ООО «ТД «Связь» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с [частью 2 статьи 3.4](#) КоАП РФ 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «ТД «Связь» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> находит вину ООО «ТД «Связь» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «ТД «Связь» микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Связь» (ИНН 7718148687, ОГРН 1157746368504, КПП 771801001, дата регистрации:

21.04.2015г., юридический адрес: 107143, г. Москва, шоссе Открытое, д. 17, корп. 1, комн. 1а) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Связь» (ИНН 7718148687, ОГРН 1157746368504, КПП 771801001, дата регистрации: 21.04.2015г., юридический адрес: 107143, г. Москва, шоссе Открытое, д. 17, корп. 1, комн. 1а) предупреждение.

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.