ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1
о назначении административного наказания

12.01.2015 ДЕЛО № 11495-К/05-2014

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем К<...> правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие предпринимателя,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 72/ог от 21.02.2014) обращение <Е…> (г. Ульяновск), которая не дала письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства о рекламе. В обращении сообщается, что 21.02.2014 в 05 час. 29 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** без её согласия поступило СМС-сообщение, рекламирующее услуги такси, оказываемые в г. Владивостоке: «Такси (Сам)у(рай)! Здесь самые низкие цены во Владивостоке! (205)(33)(33)».

По обращению < Е…> Ульяновским УФАС России определением от 21.04.2014 возбуждено дело № 10852/05-2014, по результатам рассмотрения которого решением от 18.07.214 реклама: «Такси (Сам)у(рай)! Здесь самые низкие цены во Владивостоке! (205)(33)(33)», распространенная 21.02.2014 в 05 час. 29 мин по сетям радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента +7-***-***-**-**, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 20.10.2014 о возбуждении в отношении ИП К<...> дела об административном правонарушении № 11495-К/05-2014 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 18.11.2014 в 11 час. 00 мин. Определение от 20.10.2014 направлено ИП К<...> по адресу: *** заказным письмом с уведомлением № 43206879638046 от 20.10.2014, которое по состоянию на 18.11.2014 адресатом не получено по неустановленным причинам (согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», имела место «неудачная попытка вручения»). Впоследствии указанное заказное письмо вернулось в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> руководителю управления <...> подано ходатайство о продлении срока административного расследования по делу № 11495-К/05-2014, которое признано подлежащим удовлетворению, определением от 18.11.2014 срок административного расследования продлен на 1 месяц - до 20.12.2014.

Определением от 18.11.2014 составление протокола об административном правонарушении по делу № 11495-К/05-2014 назначено на 19.12.2014 в 11 час. 00 мин. Определение от 18.11.2014 направлено ИП К<...> по адресу: *** заказным письмом с уведомлением № 43206880636147 от 19.11.2014, которое по состоянию на 19.12.2014 предпринимателем не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», указанное заказное письмо прибыло в место вручения 27.11.2014 и находится в отделении почтовой связи, с пометкой «Адресат заберет отправление сам». »). Впоследствии указанное заказное письмо вернулось в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Ульяновским УФАС России направлены запросы о месте нахождения ИП К<...> в Управление Федеральной налоговой службы по Хабаровскому краю (исх. № 9907-05 от 05.12.2014) и Управление Федеральной миграционной службы по Хабаровскому краю (исх. № 9906-05 от 05.12.2014).

В Ульяновское УФАС России поступил ответ Управления Федеральной налоговой службы по Хабаровскому краю (исх. № 07-51/22969 от 10.12.2014, вх. № 10739 от 18.12.2014), из которого следует, что адрес места жительства ИП К<...> соответствует адресу: ***. Однако ИП К<...> имеет ОГРНИП ***. ОГРНИП (указанный в договоре возмездного оказания услуг № ДУ 110413/01 от 11.04.2013 как ОГРНИП ИП К<...>) имеет другой предприниматель, прекративший свою деятельность 26.04.2013.

Также в Ульяновское УФАС России поступил ответ Управления Федеральной миграционной службы по Хабаровскому краю (вх. № 10773 от 19.12.2014), из которого следует, что К<...> зарегистрирован по адресу: ***.

В Ульяновское УФАС России по состоянию на 19.12.2014 ИП К<...> письменного пояснения, иных документов, запрошенных определениями по делу № 11495-К/05-

2014, не представлено.

Учитывая, что ИП К<...> заказная корреспонденция направлялась по адресу места его регистрации, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), в данном случае нельзя признать извещение предпринимателя о месте и времени составления протокола об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения ИП К<...> процессуальных документов, направляемых в его адрес.

Кроме того, в соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, ИП К<...> считается уведомленным о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> в отношении ИП К<...> в его отсутствие составлен протокол об административном правонарушении № 432 от 19.12.2014 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 432 от 19.12.2014 и определение от 19.12.2014 о назначении рассмотрения дела № 11495-К/05-2014 на 12.01.2015 в 14 час. 00 мин. (исх. № 10300-05 от 19.12.2014) направлены ИП К<...> по адресу места регистрации (***) заказным письмом с уведомлением № 43206881638065 от 22.12.2014, которое по состоянию на 12.01.2015 предпринимателем не получено. На сайте ФГУП «Почта России» в разделе «Отслеживание почтовых отправлений» по вышеуказанному заказному письму приведена следующая информация: на 29.12.2014 - «Прибыло в место вручения», «Неудачная попытка вручения», «Адресат заберет отправление сам». По состоянию на 12.01.2015 ИП К<...> заказное письмо с уведомлением № 43206881638065 от 22.12.2014, направленное по адресу места его регистрации, не забрал из отделения почтовой связи. Таким образом, ИП К<...> (по аналогии права) считается уведомленным о месте и времени рассмотрения дела.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 10852/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11495-К/05-2014 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило перенаправленное Федеральной

антимонопольной службой (вх. № 72/ог от 21.02.2014) обращение <Е…> (г. Ульяновск), которая не дала письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства о рекламе. В обращении сообщается, что 21.02.2014 в 05 час. 29 мин. на абонентский номер заявителя +7-***-***-**-** без её согласия поступило СМС-сообщение, рекламирующее услуги такси, оказываемые в г. Владивостоке: «Такси (Сам)у(рай)! Здесь самые низкие цены во Владивостоке! (205)(33)(33)».

СМС-сообщение: «Такси (Сам)у(рай)! Здесь самые низкие цены во Владивостоке! (205)(33)(33» поступило заявителю с номера СМС-центра +7-***-***-**-**, принадлежащего к ресурсу нумерации открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» (далее - ОАО «СМАРТС»).

Ульяновским УФАС России в адрес ОАО «СМАРТС» направлен запрос (исх. № 1359-05 от 05.03.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено упомянутое рекламное сообщение. Согласно ответу ОАО «СМАРТС» (исх. № 1-1267 от 13.03.2014, вх. № 1-1267 от 13.03.2014 и № 2027 от 19.03.2014) телефонный номер <...> -***-***-**-**закреплен за СМС-центром закрытого акционерного общества «СМАРТС-УФА» (далее - ЗАО «СМАРТС-УФА»).

Согласно пояснениям ЗАО «СМАРТС-УФА» (исх. № 10-268 от 01.04.2014, вх. № 3676 от 05.05.2014; исх. № 10-549 от 21.05.2014, вх. № 4384 от 22.05.2014) СМС-рассылка на номер <...> -***-***-**-** с текстом сообщения: «Такси (Сам)у(рай)! Здесь самые низкие цены во Владивостоке! (205)(33)(33)» осуществлялась обществом с ограниченной ответственностью «Софт-Профи» (далее - ООО «Софт-Профи») на основании договора № 10-01-196 от 01.11.2012, заключенного между ОАО «СМАРТС» и ООО «СофтПрофи». В соответствии с указанным договором ООО «СофтПрофи» самостоятельно, без участия ЗАО «СМАРТС-УФА», производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов для отправки СМС-сообщений.

В письменных пояснениях по делу № 10852/05-2014 (исх. № 1172 от 07.07.2014, вх. № 6578 от 28.07.2014) ООО «СофтПрофи» сообщило, что общество предоставило услугу доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных СМС-сообщений по сети оператора, на основании договора возмездного оказания услуг № ДУ 110413/01 от 11.04.2013 ИП К<...> В соответствии с п. 8 приложения № 1 от 11.04.2013 к указанному договору ИП К<...> обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение. ООО «СофтПрофи» в адрес ИП К<...> направило письмо с требованием прекратить распространение СМС-сообщений на номер <...> -***-***-**-** (исх. № 1174 от 07.07.2014).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

С учетом изложенного, рекламораспространителем рассматриваемого СМС-сообщения является ИП К<...>

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальным предпринимателем К<...> совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Норма рекламного законодательства (ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), нарушенная ИП К<...>, направлена на обеспечение неприкосновенности частной жизни.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП К<...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны частной жизни граждан. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя К<...> наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю К<...> административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (Четыре тысячи) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 08701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 05.05.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела <...>