

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 173/09-АДМ-2015

«22» мая 2015 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Кластер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 173/09-АДМ-2015, возбужденное в отношении исполнительного директора общества с ограниченной ответственностью «Топика» (далее по тексту – ООО «Топика») <.....> (адрес регистрации: <.....>, далее по тексту – <.....>) в присутствии <.....>,

### УСТАНОВИЛА:

16.02.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 185/Р-2014 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Топика», 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.

27.02.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 25.03.2015г. в 09 часов 30 минут. Уведомление было вручено генеральному директору ООО «Топика» <.....> от 03.03.15г. под расписку (имеется в материалах дела).

25.03.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 105/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в присутствии генерального директора ООО «Топика» <.....>.

Определением от 25.03.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 105/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 07.04.2015г. на 13 часов 50 минут. Копии определения и протокола по делу № 105/09-АДМ-2015 были вручены генеральному директору ООО «Топика» <.....> 25.03.15г. под расписку (имеется в материалах дела).

06.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Топика» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что приказом генерального директора ООО «Топика» № 7 от 01.04.2014г., обязанность по организации работы с клиентами, в том числе рассылке смс – уведомлений возложена на исполнительного директора ООО «Топика» - <.....>. Согласно вышеуказанному приказу рассылка смс – сообщений осуществляется только при наличии согласия лиц, являющимися получателями смс – рассылки (абонента). 20.10.2014г. в соответствии с возложенными обязанностями, исполнительным директором ООО «Топика» <.....> было направлено вышеуказанное смс – сообщение. Требований о прекращении смс – рассылки от абонента <...> в адрес ООО «Топика» не поступало.

В ноябре 2014г. при сверке смс – сообщений было установлено, что <.....> отправила вышеуказанное смс – сообщение без оформленного в надлежащей форме согласия абонента <.....>. С ноября 2014г. ООО «Топика» не производит рассылку смс – сообщений, от которых не поступало согласие на рассылку смс – сообщений.

08.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 105/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в присутствии генерального директора ООО «Топика» <.....>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Постановлением от 07.04.2015г. дело № 105/09-АДМ-2015 об административном производстве в отношении ООО «Топика» было прекращено.

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 <.....> распространила рекламу посредством смс - сообщения без согласия абонента (<.....>) следующего содержания: «Дии Здоровья «Соль» каждый день с 9 до 21. Тел. 76-72-72» от абонента +7-904-377-72-72 (смс – центр +7-904-349-00-03) (20.10.2014г. в 10 часов 09 минут).

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 <.....>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Действия <.....>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения (<.....>) следующего содержания: «дии Здоровья «Соль» каждый день с 9 до 21. Тел. 76-72-72» от абонента +7-904-377-72-72 (смс – центр +7-904-349-00-03) (20.10.2014г. в 10 часов 09 минут), подлежат квалификации как действия, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, 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 от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения <.....> административного правонарушения: 20.10.2014г. в 10 часов 09 минут.

10.04.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 07.05.2015 г. в 08 часов 20 минут. Уведомление было вручено <.....> 13.04.2015г. под расписку (расписка имеется в материалах дела).

07.05.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 173/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в присутствии <.....>.

Определением от 07.05.2015г. были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 173/09-АДМ-2015 об административном правонарушении - 22.05.2015г. на 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола по делу № 173/09-АДМ-2015 были вручены <.....> под расписку 07.05.2015г. (расписка имеется в материалах дела).

22.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 173/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в присутствии <.....>, которая признала правонарушение и пояснила, что в настоящий момент смс – сообщения на вышеуказанный абонентский номер не направляются.

Изучив материалы дела № 173/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия <.....>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения (<.....>) следующего содержания: «дии Здоровья «Соль» каждый день с 9 до 21. Тел. 76-72-72» от абонента +7-904-377-72-72 (смс – центр +7-904-349-00-03) (20.10.2014г. в 10 часов 09 минут), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 статьи 14.3, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - 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.

Исполнительный директор ООО «Топика» <.....> при совершении правонарушения не предвидела возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должна была и могла их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у исполнительного директора ООО «Топика» <.....> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от нее мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

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 <.....> впервые и признание вины.

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.

Исполнительным директором ООО «Топика» <.....> не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям по указанному правонарушению заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении исполнительного директора ООО «Топика» <.....> к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным ФЗ «О рекламе», что явилось посягательством на установленный порядок в области распространения рекламы.

Следовательно, действия <.....>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения (<.....>) следующего содержания: «ДиИ Здоровья «Соль» каждый день с 9 до 21. Тел. 76-72-72» от абонента +7-904-377-72-72 (смс – центр +7-904-349-00-03) (20.10.2014г. в 10 часов 09 минут), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, следует признать виновными.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину директора исполнительного директора ООО «Топика» <.....>, доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», и назначает административное наказание исполнительному директору ООО «Топика» <.....> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать исполнительного директора общества с ограниченной ответственностью «Топика» <.....> (адрес регистрации: <.....>, далее по тексту – <.....>), виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить исполнительному директору общества с ограниченной ответственностью «Топика» <.....> (адрес регистрации: <.....>, далее по тексту – <.....>), 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: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 173/09-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