

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

по делу № 021/04/14.3-536/2023

04 июля 2023 года г. Чебоксары

Я, "...", рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Миськовой Вероники Владимировны (ОГРИП/ИНН 320784700177339/781302408609 "...") по признакам совершения административного правонарушения ответственность, за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), в связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – ИП Миськовой В.В. (уведомление о рассмотрении административного дела в ее отсутствие вх. от 28.06.2023 № 5106-ЭП/23);

в отсутствие потерпевшего – гражданина "..." (ходатайство о рассмотрении административного дела в его отсутствие вх. от 22.06.2023 № 4948-ЭП/23),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Чувашского УФАС России от 21 апреля 2023 года по делу № 021/05/18-120/2023 ИП Миськова В.В. признана нарушившей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе). К указанному решению Комиссия Чувашского УФАС России пришла в силу следующего.

23.12.2022 в Чувашское УФАС России поступило пять заявлений гражданина "..." (потерпевшего) с обращением о получении на номер его мобильного телефона ("...") неправомерных смс – сообщений: заявление (вх. № 13210-ЭП/22) о поступлении 10 апреля 2022 года в 16:47 от отправителя с буквенным обозначением DDZAIM.RU: «Счет*8309 Поступление 20.000 RUB r4o.ru/oaawFb »; заявление (вх. № 13209-ЭП/22) о поступлении 13 апреля 2022 года в 16:47 от отправителя с буквенным обозначением HOLYZAIM.RU: «16 000 готовы к переводу. Вывести:

5b.ru/ohjdpi »; заявление (вх. № 13208-ЭП/22) о поступлении 20 апреля 2022 года в 16:47 на от отправителя с буквенным обозначением HEY-ZAIM.RU: «Анализ КИ завершен. Доступно 15 200 руб. – g7o.ru/Dsis9Z»; заявление (вх. № 13207-ЭП/22) о поступлении 23 июня 2022 г. в 16:48 от отправителя с буквенным обозначением 5minloan.ru: «Займ под 0% одобрен: Получить 30 т.р. g7o.ru/DUXl4c»; заявление (вх. № 13206-ЭП/22) о поступлении 02 августа 2022 года в 16:48 от отправителя с буквенным обозначением migloan.ru: «займ доступен! На счету 30т.р. Вывести: r4o.ru/DEogRj ». При этом потерпевший указывал, что не давал лицам, направившим названные смс – сообщения, предварительного согласия на их получение. Согласно информации ПАО «МегаФон», являющегося оператором номера телефона потерпевшего, подтверждено поступление данных смс – сообщений в вышеуказанные периоды времени от отправителей с буквенными обозначениями, выделенных в пользование ПАО «МТС». Из ответа ПАО «МТС» установлено, что рассматриваемые смс – сообщения были направлены абонентом ИП Барановой Вероникой Владимировной (ОГРИП/ИНН 320784700177339/781302408609) согласно дополнительному соглашению от 27.10.2021 № 1 к договору об оказании услуг связи для корпоративных клиентов от 10.02.2021 № 135333826192, заключенному между ПАО «МТС» и названным индивидуальным предпринимателем.

Таким образом, установленные обстоятельства указывают на то, что согласие абонента ("...") на получение рекламных сообщений должно быть получено абонентом номеров DDZAIM.RU, HOLYZAIM.RU, HEY-ZAIM.RU, 5minloan.ru, migloan.ru, выделенных в пользование ИП Барановой В.В.

Материалами дела было установлено, что на момент рассмотрения дела № 021/05/18-120/2023 ИП Баранова В.В., в связи со сменой фамилии 18.01.2023, является ИП Миськовой В.В.

Под рекламой, определенной пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, понимается 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. Объектом рекламирования, по смыслу Закона о рекламе (пункт 2 статьи 3), может выступать товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В данном случае, лицо, осуществляющее направление сообщений, не

ставит себе иной конечной цели, кроме как сформировать интерес к товару (работе, услуге). В этой связи, рассматриваемые смс - сообщения, с направленностью на привлечение внимания потребителя к предложениям финансовых услуг, определяются как реклама, поскольку обладают всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе. Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются 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. Указанное согласуется с правовой позицией, изложенной в пункте 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", из которой следует, что согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе 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. Таким образом, рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. Обязанность по получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе. В своих обращениях потерпевший указал, что не давал согласия на получение рассматриваемых смс – сообщений рекламного характера. Доказательств, подтверждающих предварительное согласие потерпевшего на получение рекламы от ИП Миськовой В.В. не представлено, поскольку ИП Миськова В.В. не обладала данным согласием. В этой связи, ИП Миськова В.В. осуществила направление смс - сообщений рекламного характера в нарушение требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение статьи 18 данного закона несет рекламодатель. Рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (статья 3 Закона о рекламе). Рекламодателем, по смыслу Закона о рекламе, явилась ИП Миськова В.В.

Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 14 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и 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 с частью 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 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.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом,

должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ИП Миськовой В.В. правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным. При назначении наказания ИП Миськовой В.В. учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, финансовое положение данного лица, обстоятельства, отягчающие, либо смягчающие административную ответственность.

Оценивая собранные по делу доказательства, прихожу к следующему.

С учетом установленных обстоятельств, ИП Миськова В.В. виновна в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как именно данным лицом не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению требований Закона о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и не предотвратимых обстоятельств.

Правонарушение совершено посредством использования сетей электросвязи 10 апреля 2022 года в 16:47, 13 апреля 2022 года в 16:47, 20 апреля 2022 года в 16:47, 23 июня 2022 г. в 16:48, 02 августа 2022 года в 16:48 на территории г. Чебоксары Чувашской Республики.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлена замена административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе. В рассматриваемом случае, дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки.

В этой связи часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

При этом, согласно части 2 статьи 4.1.2 КоАП в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций – получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего

предпринимательств, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.nalog.ru>, ИП Миськова В.В. является субъектом малого и среднего предпринимательства. Вместе с тем, в силу части 3 статьи 4.1.2 КоАП размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи, не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом является лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

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, ИП Миськова В.В., по смыслу статьи 2.4 КоАП РФ, является должностным лицом, совершившим административное правонарушение в нарушение требованиям Закона о рекламе.

В этой связи, размер штрафа, предусмотренного санкцией части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ, не может составлять менее минимального размера административного штрафа, для должностного лица.

Учитывая изложенное, определяя степень ответственности ИП Миськовой В.В., считаю возможным применить меру наказания в пределах низшей санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Руководствуясь статьями 14.3, 23.48, пункта 1 части 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя Миськову Веронику Владимировну (ОГРИП/ИНН 320784700177339/781302408609) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ИП Миськовой В.В. наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (Четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумму штрафа за нарушение законодательства о рекламе надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель:

УФК по Чувашской Республике (Чувашское УФАС России)

ИНН 2128017971,

КПП 213001001

л/с 04151329250

р/с 03100643000000011500

в Отделение – НБ Чувашская Республика г.Чебоксары/УФК по Чувашской Республике г. Чебоксары

корр/счет 40102810945370000084

БИК 019706900,

КБК 161 1 1601141 01 0003 140,

ОКТМО 97701000

УИН 16100500000001708831

Наименование платежа: **«Денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства о рекламе по делу № 021/04/14.3-536/2023».**

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение 10 дней с момента получения или вручения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В силу части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В силу статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

" ... "

2023-4620