

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА** ИП <...>
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Псковской области

ул. Кузнечная, 13, г. Псков, 180017
тел. (8112) 66-55-53, факс (8112) 66-55-53
e-mail: to60@fas.gov.ru

_____ № _____

на № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № **060/04/14.3-404/2020**

06 августа 2020 года

г. Псков

12 часов 00 минут

Я, <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23.07.2020 и материалы дела № 060/04/14.3-404/2020, возбужденного по **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...>, в отсутствие привлекаемого лица, в извещении которого предприняты необходимые меры (почтовый идентификатор отправления 80081550809868)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Псковского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06.02.2020 по делу № 060/05/18-375/2019 реклама, распространенная ИП <...> была признана нарушающей требования **части 1 статьи 18** Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Псковского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В адрес Псковского УФАС России было направлено заявление по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В процессе рассмотрения обращения установлено, что 24.09.2019 в 15:09 часов на абонентский номер <...> поступило нежелательное смс-сообщение с следующего содержания: «Добрый день! Вам одобрили до 28000 под 0% - kred1.us/gGIHdt», отправленное с номера beridengi2 4 , SMS-центр: +79168960438.

В соответствии с **пунктом 1 статьи 3** Федерального закона «О рекламе», реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 [пункту 2 статьи 3](#) Федерального закона "О рекламе" объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот ([пункт 3 статьи 3](#) Федерального закона "О рекламе").

Согласно [пункту 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Распространенная на номер Заявителя информация соответствует определению рекламы, данному в [статье 3](#) Федерального закона «О рекламе», поскольку содержит информацию, распространяемую посредством подвижной радиотелефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с [частью 1](#) [статьи 18](#) Федерального 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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложено на рекламодателя.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в [пункте 15](#) постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: 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. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Указанная реклама содержит нарушения [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе", согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно информации ПАО «Мобильные ТелеСистемы» смс-рассылка на номер телефона <...> осуществлялась ИП <...> в рамках дополнительной услуги «МТС Коммуникатор» к заключенному между ПАО «МТС» и <...>. договору о предоставлении услуг связи № 177739413968 от 06.06.2019.

В представленных материалах дела фактов, свидетельствующих о даче Заявителем согласия на получение рекламной смс-рассылки от <...> не установлено.

В соответствии с [пунктом 7 статьи 3](#) Закона о рекламе, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств ([пункт 7 статьи 3](#) Федерального закона "О рекламе").

По определению, данному [пунктом 7 статьи 3](#) Федерального закона "О рекламе", ИП Скоробогатов Е.А. является рекламораспространителем.

На основании [части 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 силу [части 7 статьи 38](#) Федерального закона "О рекламе" рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных [статьей 18](#) Федерального закона "О рекламе".

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, осуществившего

распространение рекламы - ИП <...>

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе", не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена [частью 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Псков.

Время совершения административного правонарушения: 24.09.2019

Протокол об административном правонарушении составлен 23.07.2020 в отсутствие <...>

Протокол об административном правонарушении и определение о назначении времени и месте рассмотрения дела были направлены в адрес ИП <...>. (заказным письмом 27.07.2020. Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «ожидает адресата в месте вручения».

В соответствии со [статьей 165.1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В [пункте 63](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" указано: "По смыслу [пункта 1 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю ([пункт 1 статьи 165.1](#) ГК РФ).

С учетом положения [пункта 2 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в

едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в [абзацах первом и втором настоящего пункта](#), а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий ([пункт 1 статьи 20 ГК РФ](#)). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу".

Таким образом, Псковским УФАС России предприняты все необходимые меры об уведомлении ИП <...> о рассмотрении дела об административном правонарушении.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные [статьей 4.5 КоАП РФ](#), не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом "О рекламе" требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 060/04/14.3-404/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные [статьей 4.1 КоАП РФ](#).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Материалами административного дела доказано событие и состав административного правонарушения, совершение его ИП <...> его вина, а также наличие всех необходимых оснований для привлечения к административной ответственности на основании ч. 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Сведений о привлечении данного лица ранее к административной ответственности не имеется.

На основании [части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ](#) 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](#).

Согласно [частям 1, 2 и 3 статьи 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.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> подтверждают, что ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства – в категории «микропредприятие» (дата внесения сведений в реестр 10.09.2019).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <...> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений [статей 3.4 и 4.1.1](#) КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, частью 1 статьи 29.9, 4.2, 4.3, 4.5, 2.2, 3.4, 4.1.1, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ:

ПОСТАНОВИЛА:

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, состав которого предусмотрен частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела 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.

<...>