

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-27/2020

«03» марта 2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-27/2020, возбужденного протоколом от 13.01.2020г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Сервис онлайн» (далее - ООО «Сервис онлайн», юридический адрес: 426009, г. Ижевск, ул. Халтурина, д. 48А, кв. 1, ИНН 1840078357, ОГРН 1181832006443, КПП 184001001, дата присвоения ОГРН 19.03.2018) в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Сервис онлайн»,

УСТАНОВИЛА:

20.11.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-1316/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Сервис онлайн» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 28 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс - сообщения (04.07.2019 в 11 часов 43 минуты) без согласия абонента <...>, следующего содержания: «Акция! 2й Билет БЕСПЛАТНО! Тигры Багдасаровых! ТОЛЬКО 6.7 июля 8(3842)522312» от 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.

Следовательно, распространение ООО «Сервис онлайн» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Сервис онлайн».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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 «Сервис онлайн», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ 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.

Время совершения ООО «Сервис онлайн» административного правонарушения: 04.07.2019 в 11 часов 43 минуты.

Место совершения ООО «Сервис онлайн» административного правонарушения: г. Кемерово (местонахождение абонента <...> во время получения смс – сообщения, согласно ответу Открытого акционерного общества «Теле2-Санкт – Петербург» исх. от 11.10.2019 № исх/2420.00/1032-19).

27.11.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 13.01.2020 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Сервис онлайн» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю по иным обстоятельствам» имеется в материалах дела).

13.01.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-27/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Сервис онлайн», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

13.01.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-27/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 24.01.2020 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Сервис онлайн» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.01.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-27/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Сервис онлайн» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Сервис онлайн» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.01.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-27/2020 было отложено на 03.03.2020 в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении

рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Сервис онлайн» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «срок хранения истек» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Сервис онлайн» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

03.03.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-27/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Сервис онлайн».

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-27/2020 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Сервис онлайн», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, 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 «Сервис онлайн» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Сервис онлайн» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Сервис онлайн», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Сервис онлайн» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-27/2020 от 13.01.2020.

Срок давности привлечения ООО «Сервис онлайн» 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 заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая 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.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Сервис онлайн» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Сервис онлайн» 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 «Сервис онлайн» 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 mсп.nalog.ru ООО «Сервис онлайн» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Сервис онлайн» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Сервис онлайн» статуса 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 «Сервис онлайн» (юридический адрес: 426009, г. Ижевск, ул. Халтурина, д. 48А, кв. 1, ИНН 1840078357, ОГРН 1181832006443, КПП 184001001, дата присвоения ОГРН 19.03.2018) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Вынести Обществу с ограниченной ответственностью «Сервис онлайн» (юридический адрес: 426009, г. Ижевск, ул. Халтурина, д. 48А, кв. 1, ИНН 1840078357, ОГРН 1181832006443, КПП 184001001, дата присвоения ОГРН 19.03.2018) 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.