

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1544/04

о назначении административного наказания по делу № 1544/04 об административном правонарушении

01 декабря 2014г.

г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области Коренченко К.А., рассмотрев протокол и материалы дела № 1544/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Глущенко Романа Витальевича (адрес места жительства: 344068, г. Ростов-на-Дону, пер. Батумский, 38; адрес места осуществления деятельности: 344064, г. Ростов-на-Дону, ул. Вавилова, 58, оф. 103; дата рождения 26.08. 1979г.; место рождения г. Луганск Украина; ИНН: 614905686403; дата и место регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: 06.02.2013г. в Межрайонной ИФНС № 23 по Ростовской области),

в отсутствие ИП Глущенко Р.В., извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

11.03.2014г. (вх. № 3876) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (89888909531) 07.03.2014г. в 14:22 СМС-сообщения рекламного характера без предварительного на то согласия, содержащего следующую информацию: «И в пробки и а праздники подача авто за 5 минут!», отправитель: Taxi2024024».

В соответствии с ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило с номера 89168960390, который принадлежит номерной емкости ОАО «МТС», что послужило основанием для возбуждения в отношении ОАО «МТС» дела

№ 500/04 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

14.04.2014г. (вх. № 6568) в Ростовское УФАС России поступили документы и пояснения ОАО «МТС», согласно которым вышеуказанное смс – сообщение поступило от ООО «ОСК» по договору № D130372386 от 15.11.2013г.

При этом, согласно представленным ООО «ОСК» документам, отправка вышеуказанного сообщения была осуществлена ООО «Вымпел-Коммуникации» по договору № 501770059 от 20.11.2013г. Вместе с тем, 20.06.2014г. (вх. № 12255) ОАО «ВымпелКом» представило в Ростовское УФАС России документы, согласно которым вышеуказанное смс-сообщение было отправлено ИП Глущенко Р.В. в рамках Договора предоставления услуг №509855947-13 от 10.02.2014г.

На основании вышеизложенного, Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванное СМС-сообщение поступило от ИП Глущенко Р.В., на основании ряда договоров с операторами связи.

Таким образом, в данном случае рекламодателем вышеназванного рекламного СМС сообщения в силу п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» является ИП Глущенко Р.В., поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществил фактическое доведение рекламы до потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонного номера +79168960390.

29.08.2014г. Комиссия Ростовского УФАС России решением по делу № 500/04, возбужденному в отношении ИП Глущенко Р.В. по признакам нарушения законодательства о рекламе, признала вышеназванную рекламу ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования, предусмотренные ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного в целях обеспечения гарантий, предусмотренных ст. 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), по адресам места жительства и места осуществления деятельности ИП Глущенко Р.В. было направлено письмо (исх. № 16720/04 от 03.09.2014г.) с вызовом на 13.10.2014г. в 12:00 на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ. Указанное письмо было возвращено в Ростовское УФАС России с пометкой «Истек срок хранения».

13.10.2014г. ИП Глущенко Р.В. на составление протокола не явился.

Согласно п. 24.1 Постановления пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» от 02.06.2004г. №10 не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

В силу ч.4.1 ст.28.2 КоАП РФ в отношении ИП Глущенко Р.В. 13.10.2014г. в его

отсутствие, как лица, извещенного надлежащим образом о месте и времени составления протокола, был составлен протокола № 1544/04 об административном правонарушении.

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам.

В соответствии с [п. 7 ст. 3](#) ФЗ « О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что рассылка указанного выше рекламного СМС сообщения была осуществлена ИП Глущенко Р.В. в рамках договора №509855947-13 от 10.02.2014г.

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламораспространителя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя - абонента +79888909531 на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Таким образом, распространение ИП Глущенко Р.В. рекламы на номер мобильного телефона абонента +79888909531 было осуществлено в нарушение требований, предусмотренных ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель, каковым в данном случае в соответствии с п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» является ИП Глущенко Р.В., как лицо, осуществившее рассылку рекламного СМС сообщения с предоставленного ему в пользование оборудования.

Согласно ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 5](#) 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 ст. 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с [частью 1 статьи 1.5](#) КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Из материалов дела следует, что в рассматриваемом случае распространение вышеназванной ненадлежащей рекламы было допущено ИП Глущенко Р.В.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении

административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод о том, что ИП Глущенко Р.В. имел возможность для исполнения требований, предусмотренных ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие не возможным выполнение указанных требований, отсутствовали.

В соответствии с ч.2 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2. КоАП РФ не установлено.

Вместе с тем, допущенное ИП Глущенко Р.В. административное правонарушение, связанное с распространением ненадлежащей рекламы, является повторным, поскольку за аналогичные нарушения ИП Глущенко Р.В. уже был привлечен к административной ответственности постановлением № 666/04 от 01.08.2014г., постановлениями № 946/04, № 947/04, 948/04 от 04.08.2014г., постановлением № 850/04 от 12.09.2014г.

Данное обстоятельство в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ относится к обстоятельствам, отягчающим административную ответственность.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным ИП Глущенко Р.В. в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере **1 000 (одиннадцать тысяч)** рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в Отделении Ростов-на-Дону; БИК 046015001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России) ИНН 6163030500 КПП 616301001.

Код сбора: 161 1 16 26000 01 6000 140; ОКТМО 60701000.

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе. Постановление Ростовского УФАС России № 1544/04 от 01.12.2014г.».

В соответствии с п.3 ст.30.1, п.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление о наложении

штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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 (ч.1 ст.31.1 КоАП РФ).

Согласно п.1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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 ст.31.5. КоАП РФ.

В соответствии с ч.5 ст.32.2. КоАП РФ 5. При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим [Кодексом](#), влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Заместитель руководителя - начальник

К.А. Коренченко

отдела контроля органов власти

Постановление получил (а)
