

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №Ш01-341/15

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, рассмотрев протокол №01/ПР-642 от 29.06.2015 и материалы дела об административном правонарушении №Ш01-341/15, возбужденного в отношении ИП Мельниковой Наталии Александровны (уроженки <...>, <...> г.р., ОГРНИП 309760432900070, ИНН 760604372496, зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 25.11.2009 Межрайонной ИФНС России № 5 по Ярославской области по адресу регистрирующего органа: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46, проживает по адресу: <...>),

### УСТАНОВИЛА:

05.05.2015 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили материалы дела №06-10.1/27-2015, переданные Омским УФАС России, для возбуждения в отношении ИП Мельниковой Н.А. дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Омским УФАС России при рассмотрении дела №06-10.1/27-2015 были установлены следующие обстоятельства.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили заявления <...> (вх. № 1309э-1310э от 10.02.2015, № 1330э от 11.02.2015) о направлении на его абонентский номер <...> SMS-сообщений рекламного характера:

1) 07.02.2015 в 11:53 часов от отправителя +79022295579, SMS-центр: +79023708299 с текстом: «Ваша скидка 35% по коду 555. Такси Пятерочка 309-5-812 Звоните!»;

2) 07.02.2015 в 16:33 часов от отправителя +79022295560, SMS-центр: +79023708299 с текстом: «Мы умеем экономить Ваши деньги! ВЕЗЕТ-Заказ Такси! 3км=180р! 318-0-318»;

3) 09.02.2015 в 20:00 часов от отправителя +79022262387: «Кивеннапа! РАСПРОДАЖА! 40 м2-1,2млн; 70 м2 – 1,7млн; 90 м2 – 2,2млн! ГОТОВЫЕ Таунхаусы – Рассрочка 7,5% на 5 лет. Звоните! 337-13-15».

По утверждению гражданина, данные SMS-сообщения были отправлены без предварительного согласия на их получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать

наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи номера +79022295579, +79022295560, +79023708299, +79022262387 принадлежат ресурсу нумерации ЗАО «Ярославль-GSM».

На запрос Омского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» (вх. № 2298э от 06.03.2015, № 2216э от 04.03.2015) представлена информация, из которой следует, что отправителем указанного смс-сообщения является индивидуальный предприниматель Мельникова Наталья Александровна в рамках действия договора от 17.12.2012 № б/н (далее – Договор).

Согласно условиям Договора Заказчик (ИП Мельникова Н.А.) поручает, а Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») берет на себя обязательства по оказанию следующих услуг Заказчику: передача SMS-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам.

При этом в силу пункта 3.1.2 указанного договора ИП Мельникова Н.А. обязуется не использовать подключение к оборудованию ЗАО «Ярославль-GSM» для организации спама, т.е. смс-сообщений рекламного характера, которые отправлены без предварительного согласия абонентов (п. 1.1.3 договора от 17.12.2012 № б/н).

Таким образом, ИП Мельникова Н.А. является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/27-2015 каких-либо документов, подтверждающих предварительное согласие <...> (абонентский номер <...>) на получение рекламы от ИП Мельниковой Н.А. и/или ЗАО «Ярославль-GSM», в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Определение Омского УФАС России о возбуждении дела № 06-10.1/27-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было направлено в адрес ИП Мельниковой Н.А. (<...>) заказным письмом от 17.03.2015 № 06-2530, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо хранится в почтовом отделении с пометкой «адресат заберет отправление сам».

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.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ИП Мельниковой Н.А. предприняты все необходимые меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 06-10.1/27-2015.

Кроме того, Комиссия Омского УФАС России считает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение любым лицом, которое может прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 8.3 Договора при невыполнении Заказчиком (ИП Мельникова Н.А.) п. 3.1.2., 3.1.3 настоящего договора, а также в случае использования канала связи Заказчиком для целей, не относящихся к предмету настоящего договора, Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») вправе в одностороннем порядке приостановить доступ Заказчика к оборудованию Исполнителя или расторгнуть Договор в одностороннем порядке.

Учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, объяснения ЗАО «Ярославль-GSM», положения договора от 17.12.2012 № б/н, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем Мельниковой Натальей Александровной требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщений на абонентский номер <...>.

Решением Комиссии Омского УФАС России от 07.04.2015 по делу №06-10.1/27-2015 в действиях рекламораспространителя ИП Мельниковой Н.А. установлены нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившиеся в распространении 07.02.2015 в 11:53 рекламы «Ваша скидка 35% по коду 555. Такси Пятерочка 309-5-812 Звоните!», 07.02.2015 в 16:33 рекламы «Мы умеем экономить Ваши деньги! ВЕЗЕТ-Заказ Такси! 3км=180р! 318-0-318», 09.02.2015 в 20:00 рекламы «Кивеннапа! РАСПРОДАЖА! 40 м2-1,2млн; 70 м2 – 1,7млн; 90 м2 – 2,2млн! ГОТОВЫЕ Таунхаусы – Рассрочка 7,5% на 5 лет. Звоните! 337-13-15» на номер мобильного телефона абонента номера <...> в отсутствие его согласия на получение смс-сообщения рекламного характера.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечёт наложение на должностное лицо административного штрафа.

При указанных обстоятельствах в действиях ИП Мельниковой Н.А. как рекламораспространителя содержится событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург.

Время совершения административного правонарушения: 07 февраля 2015 года, 09 февраля 2015 года.

В соответствии с ч. 1 ст.29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Омским УФАС России на основании ч.1 ст.29.5 КоАП РФ материалы дела №06-10.1/27-2015 переданы в Санкт-Петербургское УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ИП Мельниковой Н.А.

Санкт-Петербургским УФАС России определением (исх.№01/12651 от 29.05.2015) ИП Мельникова Н.А. вызвана на 29.06.2015 в 11:00 для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ. Копия данного определения направлена по адресу проживания ИП Мельниковой Н.А. посредством заказного почтового отправления с уведомлением о вручении. Согласно информации официального сайта «Почты России» копия вышеуказанного определения прибыла по месту вручения 13.06.2015 в 08:22, а 13.06.2015 в 08:41 зафиксирована неудачная попытка вручения – адресат заберет отправление сам.

Согласно позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации (постановление от 24 марта 2005 г. № 5) лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

ИП Мельникова Н.А. 29.06.2015 на составление протокола об административном правонарушении в назначенный срок не явилась при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. ИП Мельникова Н.А. не проинформировала Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности своей явки на составление протокола об административном правонарушении, ходатайств об отложении составления протокола об административном правонарушении не заявляла. На основании изложенного, протокол составлен в отсутствие ИП Мельниковой Н.А.

Определением от 29.06.2015 №01/15664 ИП Мельникова Н.А. вызвана на 13.07.2015 в 11.00 на рассмотрение дела об административном правонарушении №Ш01-341/15. Копия данного определения направлена по адресу проживания ИП Мельниковой Н.А. посредством заказного почтового отправления с уведомлением о вручении. Согласно информации официального сайта «Почты России» копия вышеуказанного определения прибыла по месту вручения 07.07.2015 в 11:29. ИП Мельникова Н.А. на рассмотрение дела №Ш01-341/15 об административном правонарушении 13.07.2015 не явилась при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения делного дела. ИП Мельникова Н.А. не проинформировала Санкт-Петербургское УФАС России о невозможности своей явки на рассмотрение дела №Ш01-341/15, ходатайств об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №Ш01-341/15 не заявляла. На основании изложенного, дело №Ш01-341/15 рассмотрено в отсутствие ИП Мельниковой Н.А.

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 со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. В силу примечания к названной норме лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ виновными за совершения правонарушения, предусмотренного названной нормой, могут быть признаны граждане, должностные лица и юридические лица.

Вина ИП Мельниковой Н.А. состоит в том, что она, являясь индивидуальным предпринимателем, не исполнила требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» и не предприняла зависящих от неё мер по их соблюдению.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ подлежат выяснению по делу об административном правонарушении обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность,

В рамках производства по делу №Ш01-341/15 обстоятельств, отягчающих и (или) смягчающих административную ответственность ИП Мельниковой Н.А., не установлено.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Оснований освобождения ИП Мельниковой Н.А. от административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст.14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст.ст. 23.48, 29.9, КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Назначить ИП Мельниковой Наталии Александровне (уроженки <...>, <...> г.р., ОГРНИП 309760432900070, ИНН 760604372496, зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 25.11.2009 Межрайонной ИФНС России № 5 по Ярославской области по адресу регистрирующего органа: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46, проживает по адресу: <...>) административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1

статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении 07.02.2015 в 11:53 рекламы «Ваша скидка 35% по коду 555. Такси Пятёрочка 309-5-812 Звоните!», 07.02.2015 в 16:33 рекламы «Мы умеем экономить Ваши деньги! ВЕЗЕТ-Заказ Такси! 3км=180р! 318-0-318», 09.02.2015 в 20:00 рекламы «Кивеннапа! РАСПРОДАЖА! 40 м2-1,2млн; 70 м2 – 1,7млн; 90 м2 – 2,2млн! ГОТОВЫЕ Таунхаусы – Рассрочка 7,5% на 5 лет. Звоните! 337-13-15» на номер мобильного телефона абонента номера <...> в отсутствие его согласия на получение смс-сообщения рекламного характера), ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.14.3 КоАП РФ.

2. ИП Мельниковой Н.А. представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 26000 01 6000 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.