

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России)***, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя *** (ИНН 245734068115, ОГРНИП 315245700005157, дата рождения 01.09.1993, место рождения: гор.Минусинск Красноярского края, адрес регистрации: ул.Орджоникидзе, дом 16, кв.1, г.Норильск, Красноярский край) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя ИП ***, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 30.03.2018 по делу №03-02/39-2017 реклама, распространенная по сетям электросвязи на телефонный номер <...> посредством смс-сообщения следующего содержания:

- 07.09.2017 в 16:41 и в 16:57 «Добрый день! iBeLink 10,8 и L3+ в наличии 84993504301 <http://cryptoman.pro> https://t.me/cryptoman_pro - актуальная информация»;

- 13.09.2017 в 16:55 и в 14:58 «Добрый день! Предполагаем, вы уже в курсе, что мы являемся спонсором конференции blockchain-life.com П р о м о код "CRYPTOMAN2206" даст 20% скидку на любой билет, даже VIP. До встречи в СПб 26 сентября!»;

- 22.09.2017 в 15:22 и в 15:48 «В наличии: iBeLink DM11G/ 750000 р.ANTMINER L3+ / 300000 р. Предзаказ:ANTMINER D3/Pinidea DR-100/ANTMINER S9/iBeLink DM22G/A5-DashMaster/- <http://cryptoman.pro3BQHMTe>: +7(499)350-43-01»;

-04.10.2017 в 19:17 «Наличие: 1) iBeLink 13Gh оф.прошивка2)L3+3)D34)DR1 00 (+74993504301)»;

- 25.10.2017 в 12:55 «МОСКВА: Antminer D3 17 GH/s: 187.000 rub. Antminer L3+: 220.000 rub. BW L21 550 MH/s: 230.000 rub. +7(499)350-43-01», была признана ненадлежащей, нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялась без предварительного согласия абонента.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило

поступившее в адрес антимонопольного органа заявление Валит Льва Михайловича от 25.10.2017 (вх. от 25.10.2017 №4974) о нарушении ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения на его мобильный номер.

В ходе рассмотрения дела установлено, что телефонный номер <...> выделен Валит Льву Михайловичу в рамках договора оказания услуг связи Билайн от 21.04.2017 №649982259 и относится к номерной емкости оператора связи ПАО «Вымпел-Ком».

Согласно информации, предоставленной оператором связи ПАО «Вымпел-Ком» с письмом от 20.11.2017 №б/н (вх. от 20.11.2017 №5418), оборудованием связи ПАО «Вымпел-Ком» зафиксировано:

- 07.09.2017 16:40:58; 07.09.2017 16:40:59; 13.09.2017 14:55:22; 13.09.2017 14:55:23; 22.09.2017 15:48:05; 22.09.2017 15:48:08; 04.10.2017 19:17:07 отправления на абонентский номер <...> через технические и программные средства ООО «Крафт Телеком» (ИНН 7718828562. ОГРН 1107747983266, адрес место нахождения: ул. Электrozаводская, д.24, пом. 219,

г. Москва,) смс-сообщений от отправителя с буквенным обозначением CRYPTOMAN, на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015 № 557898097 с Дополнительными соглашениями от 01.05.2015 № 1 и от 01.10.2017 № 4, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Крафт Телеком»;

- 25.10.2017 12:55:10 рассылка смс-сообщения осуществлена через технические и программные средства ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, адрес место нахождения: ул. Северная, д.327, офис 835, г. Краснодар, Краснодарский край, 350018,) на основании Договора об оказании услуг связи «Билайн» от 13.11.2015 года № 576974438 с Дополнительным соглашением от 01.10.2017 № 3, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

В рамках претензионной работы ООО «Крафт Телеком» письмом от 17.11.2017 № 238 предоставило в адрес ПАО «ВымпелКом» информацию о том, что отправка указанных в запросе смс-сообщений проходила через платформы: ООО «Крафт Телеком», ООО «ИНСТАМ», ООО «Инновационные технологии», ООО «ДиСиАй Проджекте», ООО «МЕДИА КОНТЕКСТ» в рамках заключенных договоров.

ООО «МЕДИА КОНТЕКСТ» заключило договор об оказании услуг связи с ИП *** (ИНН 245734068115, далее – ИП ***.).

Учитывая, что ИП ***, совершая действия по передаче смс-сообщений, определял его получателей, можно констатировать, что он является рекламодателем указанных рекламных сообщений.

Карельское УФАС России письмом от 24.11.2017 №03-01/133-2017/4359

запросило необходимые для рассмотрения дела копии документов и письменную информацию у ИП ***, в том числе пояснения о наличии предварительного согласия ***, на получение на его абонентский номер <...> рассматриваемых реклам. Запрос был направлен по адресу места нахождения ИП ***, указанному в анкете от 04.09.2017 (приложение к письму ПАО «Вымпел-Ком» от 20.11.2017 №6/н (вх. от 20.11.2017 №5418).

Почтовое отправление с запросом о предоставлении информации от 24.11.2017 №03-01/133-2017/4359 в Карельское УФАС России вернулось с отметкой «возвращается за истечением срока хранения».

Определением о возбуждении дела № 03-02/39-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 22.12.2017 у ИП *** были повторно запрошены копии документов и информация по настоящему делу. В сервисе «Отслеживание почтовых отправлений» официального Интернет-сайта ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru/>) по указанному почтовому отправлению была отмечена информация о неудачная попытке вручения.

Определением от 24.01.2018 рассмотрение дела было отложено в связи с отсутствием данных о надлежащем извещении ИП *** о рассмотрении дела. Определением об отложении рассмотрения дела у ИП *** была вновь запрошена необходимая информация по настоящему делу. Почтовое отправление с запросом о предоставлении информации в Карельское УФАС России вернулось с отметкой «возвращается за истечением срока хранения».

По запросу Карельского УФАС России ИФНС по г.Петрозаводску предоставила информацию о месте жительства ИП *** 22.02.2018 Карельское УФАС России направило по месту жительства ИП ***, материалы по настоящему делу (определение о возбуждении дела № 03-02/39-2017 от 22.12.2017, определение об отложении рассмотрения дела № 03-02/39-2017 от 24.01.2018).

По состоянию на 20.03.2016 согласно информации, отраженной в сервисе «Отслеживание почтовых отправлений» официального Интернет-сайта ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru/>) по указанному почтовому отправлению была отмечена информация о неудачной попытке вручения.

В соответствии с частью 3 статьи 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

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).

С учетом положения [пункта 2 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 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 вышеуказанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

ИП ***, действуя разумно и добросовестно, мог предполагать, что по адресу регистрации или по адресу, указанному в юридически значимом документе (анкета на обработку персональных данных), ему будут направляться юридически значимые сообщения и тем не менее надлежащим образом не организовал получение корреспонденции ни по адресу регистрации, ни по адресу ведения дел.

Таким образом, действия ИП *** по распространению смс-сообщений на телефонный номер <...> без его предварительного согласия рекламы следующего содержания:

- 07.09.2017 в 16:41 и в 16:57 «Добрый день! iBeLink 10,8 и L3+ в наличии 84993504301 <http://cryptoman.pro> https://t.me/cryptoman_pro - актуальная информация»;

- 13.09.2017 в 16:55 и в 14:58 «Добрый день! Предполагаем, вы уже в курсе, что мы являемся спонсором конференции blockchain-life.com П р о м о код "CRYPTOMAN2206" даст 20% скидку на любой билет, даже VIP. До встречи в СПб 26 сентября!»;

- 22.09.2017 в 15:22 и в 15:48 «В наличии: iBeLink DM11G/ 750000 p.ANTMINER L3+ / 300000 p. Предзаказ:ANTMINER D3/Pinidea DR-100/ANTMINER S9/iBeLink DM22G/A5-DashMaster/- <http://cryptoman.pro3BQHMTe>: +7(499)350-43-01»;

-04.10.2017 в 19:17 «Наличие: 1) iBeLink 13Gh оф.прошивка2)L3+3)D34)DR1 00 ([+74993504301](http://84993504301))»;

- 25.10.2017 в 12:55 «МОСКВА: Antminer D3 17 GH/s: 187.000 rub. Antminer L3+:

220.000 rub. BW L21 550 MH/s: 230.000 rub. +7(499)350-43-01» совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона.

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

Дата и время совершения данного правонарушения - 07.09.2017 в 16:41 и 16:57, 13.09.2017 в 16:55 и 15:48, 22.09.2018 в 15:22 и 15:48, 04.10.2018 в 19:17, 25.10.2017 12:55.

Установленной частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения и в настоящее время не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Петрозаводск.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ИП Прокудина А.Н. установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/39-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях ИП *** наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

По факту совершения административного правонарушения 11.04.2018 в адрес ИП ***. Было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, составление протокола назначено на 18.05.2018. корреспонденция вернулась в антимонопольный орган за истечением срока хранения.

18.05.2018 в отсутствие представителя ИП *** был составлен протокол об административном правонарушении. Определением от 18.05.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении» дело было назначено к рассмотрению на 01.06.2018.

По состоянию на 01.06.2018 на сайте «Почта России, отслеживание почтовых отправлений» по указанному почтовому отправлению значилась запись от 29.05.2018 «Неудачная попытка вручения».

В связи с необходимостью принять исчерпывающие меры для надлежащего извещения ИП ***, о дате, месте и времени рассмотрения дела, определением от 01.06.2018 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, рассмотрение дела назначено на 28.06.2018.

По состоянию на 28.06.2018 на сайте «Почта России, отслеживание почтовых отправлений» по указанному почтовому отправлению значилась запись от 29.05.2018 «Неудачная попытка вручения» (определение от 18.05.2018 также не получено).

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП *** надлежащему соблюдению требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не выявлено.

У ИП *** отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно для соблюдения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Однако ИП *** не предпринял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП ***, признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ИП ***, в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

Согласно 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 КоАП РФ.

Согласно информации, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru>, сведения о ИП *** в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям выражается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении индивидуального предпринимателя к исполнению своих публично-правовых обязанностей по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу, данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России ***

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя *** (ИНН 245734068115, ОГРНИП 315245700005157, дата рождения 01.09.1993, место рождения: гор. Минусинск Красноярского края, адрес регистрации: ул. Орджоникидзе, дом 16, кв. 1, г. Норильск, Красноярский край) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 4 000 рублей (четыре

тысячи) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе
(дело №03-03/14-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП

РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд 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.