

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 91
о назначении административного наказания

17.06.2015

ДЕЛО № 11919-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Попов Константин Юрьевич, рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем Алиуллиным М.С., зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя <...>, зарегистрированным по адресу: <...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие предпринимателя (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента закрытого акционерного общества «Нижегородская Сотовая Связь» (далее - ЗАО «НСС») <Л...>, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 7301 от 25.08.2014). В обращении сообщается, что 04.07.2014 в 17 час. 23 мин. на абонентский номер заявителя 8 *** ** без его согласия поступило СМС-сообщение: «ВЕЗЁТ снизил цены до 80руб! Называй пароль 24, заказывай такси 24-24-24».

По заявлению <Л...> Ульяновским УФАС России определением от 24.10.2014 возбуждено дело № 11546/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 14.01.2015 реклама: «ВЕЗЁТ снизил цены до 80руб! Называй пароль 24, заказывай такси 24-24-24», распространенная 04.07.2014 в 17 час. 23 мин. на абонентский номер заявителя 8 *** ** без его согласия, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела № 11546/05-2014 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя – начальником отдела Управления Федеральной Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 10.03.2015 о возбуждении в отношении ИП Алиуллина М.С., рекламодателя ненадлежащей рекламы, дела об административном правонарушении № 11919-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 02.04.2015 в 11 час. 00 мин. Определение от 10.03.2015 (исх. № 1503-05 от 10.03.2015) направлено в адрес ИП Алиуллина М.С. заказным письмом с уведомлением № 43206884633234 от 10.03.2015, которое по состоянию на 02.04.2015 адресатом не получено по неустановленным причинам. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определением от 02.04.2015 составление протокола об административном правонарушении по делу № 11919-К/05-2015 назначено на 06.05.2015 в 10 час. 30 мин. Определение от 02.04.2015 (исх. № 2100-05 от 02.04.2015) направлено ИП Алиуллина М.С. заказным письмом с уведомлением № 43206885550929 от 03.04.2015, которое по состоянию на 06.05.2015 предпринимателем не получено, возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Истек срок хранения».

В Ульяновское УФАС России по состоянию на 06.05.2015 ИП Алиуллиным М.С. пояснений, ходатайств, иных документов по делу № 11919-К/05-2015 не представлено.

Исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», учитывая, что процессуальные документы по делу № 11919-К/05-2015 направлялись ИП Алиуллина М.С. по адресу места его регистрации, по аналогии права, предприниматель считается уведомленным о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП Алиуллина М.С., в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 107 от 06.05.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 107 от 06.05.2015 и определение от 06.05.2015 о назначении рассмотрения дела № 11919-К/05-2015 на 19.05.2015 в 10 час. 30 мин. направлены (исх. № 2874-05 от 06.05.2015) ИП Алиуллина М.С. по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206886550850 от 07.05.2015, которое по состоянию на 19.05.2015 предпринимателем не получено вследствие «временного отсутствия адресата».

Согласно ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном

правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Определением от 19.05.2015 срок рассмотрения дела № 11919-К/05-0215 продлен на один месяц – до 19.06.2015, ИП Алиуллину М.С. повторно направлена копия протокола № 107 от 06.05.2015. Определение от 19.05.2015 направлено (исх. № 3146-05 от 19.05.2015) ИП Алиуллину М.С. заказным письмом с уведомлением № 43206886634932, которое по состоянию на 17.06.2015 адресатом не получено.

Ульяновским УФАС России заявителю <Л...> направлено по электронной почте извещение о месте и времени рассмотрения дела № 11919-К/05-2015 (исх. № 3641-05 от 04.06.2015).

На рассмотрение дела № 11919-К/05-2015 17.06.2015 ИП Алиуллин М.С. и <Л...> не явились, пояснений, ходатайств, а также каких-либо иных документов указанными лицами не представлено.

В соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что [КоАП](#) РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи).

Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, ИП Алиуллин М.С. считается уведомленным о месте и времени рассмотрения дела.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11546/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11919-К/05-2015 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение абонента ЗАО «НСС» <Л...>, в котором сообщается, что 04.07.2014 в 17 час. 23 мин. на абонентский номер заявителя 8 *** ** без его согласия поступило СМС-сообщение: «ВЕЗЁТ снизил

цены до 80руб! Называй пароль 24, заказывай такси 24-24-24». Согласно обращению отправителем указанного сообщения является лицо, обозначенное как «+79022295060», а поступило сообщение с номера +7-902-370-82-99, принадлежащего к ресурсу нумерации закрытого акционерного общества «Ярославль-GSM» (далее - ЗАО «Ярославль-GSM»).

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> *** *** ** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам такси.

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Ярославль-GSM» направлен запрос (исх. № 7249-05 от 15.09.2014) о представлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено рекламное сообщение. Согласно ответу ЗАО «Ярославль-GSM» (исх. № 01/484 от 17.09.2014, вх. № 7976 от 17.09.2014 и № 8316 от 29.09.2014) номер <...> -902-229-50-60 закреплен за обществом с ограниченной ответственностью «Комтерра» (далее - ООО «Комтерра») в соответствии с договором № 1315 от 18.12.2013. Согласно договору исполнитель предоставляет заказчику услуги по передаче СМС-сообщений от заказчика на мобильные терминалы абонентов других сетей транзитом через сеть исполнителя.

Согласно ч. 1 ст. 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, из обращения <Л...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение

рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определением от 04.02.2015 о возбуждении в отношении ООО «Комтерра», зарегистрированного с 30.05.2014 по новому адресу, дела об административном правонарушении № 11832-К/05-2015 и проведении административного расследования по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Указанное определение (исх. № 659-05 от 04.02.2015) направлено ООО «Комтерра» заказным письмом с уведомлением № 43206882638569 от 04.02.2015, которое получено обществом 24.02.2015.

От ООО «Комтерра» в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения по делу № 11832-К/05-2015 (исх. № 7 от 27.02.2015, вх. № 1511 от 02.03.2015), в которых сообщается, что общество не является конечным отправителем СМС-сообщений. Согласно договору оказания услуг от 13.01.2014, заключенному в г. Уфе ООО «Комтерра» с ИП Алиуллиным М.С. (г. Ульяновск), предприниматель самостоятельно определяет круг лиц на получение СМС-сообщений. ООО «Комтерра», в свою очередь, предоставляет техническую возможность создавать и отправлять третьим лицам СМС-сообщения. Также представлено письменное пояснение ИП Алиуллина М.С., направленное в адрес ООО «Комтерра», из которого следует, что СМС-сообщение: «ВЕЗЁТ снизил цены до 80руб! Называй пароль 24, заказывай такси 24-24-24», распространенное 04.07.2014 в 17 час. 23 мин., на абонентский номер <...> *** ** * ** направлено ошибочно. При получении запроса от ООО «Комтерра» ИП Алиуллин М.С. указанный номер исключил из списка рассылки.

При данных обстоятельствах ИП Алиуллин М.С. является рекламодателем ненадлежащей рекламы.

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение законодательства о рекламе (в том числе ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальным предпринимателем Алиуллиным М.С. совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные ИП Алиуллиным М.С., направлены на охрану частной жизни граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Алиуллиным М.С., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны частной жизни граждан, что подтверждается заявлением <Л...>. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

К обстоятельствам, признаваемым отягчающими административную ответственность, относится факт повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со [статьей 4.6](#) КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

За нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе постановлениями Ульяновского УФАС России №№ 168, 169, 170, 171 от 06.11.2014 по делам № 11282-К/05-2014, № 11283-К/05-2014, № 11284-К/05-2014, № 11285-К/05-2014, соответственно, ИП Алиуллин М.С. привлечен к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в виде штрафа в размере 5 000 рублей за каждое нарушение. Указанные постановления предпринимателем исполнены 24.11.2014 и 23.12.2014.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя Алиулина М.С.

наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю Алиуллину М.С. административное наказание в виде штрафа в размере 6 000 (Шесть тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 10.09.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности
руководителя управления

К.Ю. Попов