

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело № 06-10.2/31-2015/14.3

13 мая 2015 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 29 апреля 2015 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие ИП <...>, в извещении которой предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступили обращения граждан по факту направления в их адрес SMS-сообщений рекламного характера:

1. На абонентский номер <...> гражданина <...>:

- 02.12.2014 в 10:00 часов от отправителя +79022272465 (SMS-центр +79023708299):
«Купи коттедж под ключ в КП Новая Красноярка от 1720 тыс. руб. 27-44-24»;

- 12.12.2014 в 11:14 часов от отправителя +79022278916 (SMS-центр +79023708299):
«Займы под залог недвижимости. Деньги в день сделки т. 294223»;

- 11.12.2014 в 10:35 часов от отправителя +79022284387 (SMS-центр +79023708299):
«Реклама вашего бизнеса по смс smska-omsk.ru 89511817374».

2. На абонентский номер <...> гражданина <...>:

- 05.12.2014 в 17:38 часов от отправителя +79022272416 (SMS-центр +79023708299):
«Теплое обновление гардероба! -40% на все! Рассрочка!!! Mondial».

- 21.01.2015 в 21:09 часов от отправителя +79022284542 (SMS-центр +79023708299):
«Акция! Обучение в автошколе Ермак всего за 19990р. Звоните! т.404-207»;

- 23.01.2015 в 20:47 часов от отправителя: +79022284543 (SMS-центр +79023708299):
«Ваша карта до 450 000р. Решение одобрено. Утвердите на www.Finplat.org».

По утверждению заявителей, 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.

На запрос Омского УФАС России ЗАО «Ярославль GSM» представлена информация, из которой следует, что отправителем указанных SMS-сообщений является индивидуальный предприниматель <...> в рамках действия договора от 17.12.2012 № б/н (далее – Договор).

Согласно условиям Договора Заказчик (ИП <...>) 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 <...> 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).

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 31 марта 2015 года по делам № 06-10.1/09-2015, № 06-10.1/10-2015, № 06-10.1/25-2015 реклама, направленная посредством использования телефонной связи в адрес граждан <...> <...>, признана ненадлежащей, поскольку данная реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

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» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

ИП <...> в силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу примечания к статье 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.

Таким образом, индивидуальный предприниматель <...>, имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения SMS-сообщений заявителями: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления вышеуказанных SMS-сообщений на номера заявителей, а именно: декабрь 2014 года – январь 2015 года.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/31-2015/14.3 был составлен 29.04.2015 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие ИП <...>.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено ИП <...> по месту ее жительства (<...>) заказным письмом от 01.04.2015 № 06-3226, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанные письма хранились 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.

В силу пункта «д» части 2 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» место жительства в Российской Федерации (указывается адрес - наименование субъекта Российской Федерации, района, города, иного населенного пункта, улицы, номера дома, квартиры, - по которому индивидуальный предприниматель зарегистрирован по месту жительства в установленном законодательством Российской Федерации порядке) отражается в ЕГРИП для целей осуществления связи с индивидуальным предпринимателем.

В выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 06.04.2015 указан адрес места жительства ИП <...>.

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/31-2015/14.3, направленная ИП <...> заказным письмом от 29.04.2015 № 06-4417, согласно информации, размещенной на

официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), также хранится в почтовом отделении с пометкой «адресат заберет отправление сам».

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты все действия для надлежащего уведомления ИП <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-10.2/31-2015/14.3

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/31-2015/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 шестидесяти дней со 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 части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.