

30 апреля 2020 г.

г. Тула

9 часов 30 минут

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-160/2020, возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Пазинич Ксении Леонидовны (ИНН 4345007081, ОГРН 318435000003056, паспорт , выдан , дата выдачи: ., подразделение , дата и место рождения: ., зарегистрированной по адресу: отсутствие последней, уведомленной надлежащим образом, в соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ (почтовый идентификатор 30099145291429),

УСТАНОВИЛ:

17.12.2019г. в 12:37 на телефонный номер <...> ..., принадлежащий гр. ., с номером 9913932470 поступило SMS-сообщение без предварительного согласия абонента следующего содержания: «Деньги в долг на любые цели. <http://l.fincenter.su/?l=u17>»

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 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 адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространённой 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.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах практики применения Арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное правонарушение несет рекламодатель.

Проведенной Управлением проверкой установлено, что телефонный номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи от 02.12.2019г. № 7158

индивидуальному предпринимателю Пазинич К.Л. (ответ ПАО «Ростелеком» - вх. № от 14.01.2020г.).

О поступлении данного сообщения, свидетельствует детализация телефон соединений по номеру +795344325.., принадлежащему гр. ... за 17.12.2019г. в 12:37.

С учетом вышеизложенного, индивидуальный предприниматель Пазинич К.Л. являе рекламораспространителем данной рекламы.

Из письменных пояснений индивидуального предпринимателя Пазинич К.Л. (вх. № от 29.01.2020г.) следует, что абонент с номером +795344325.. послучил S сообщение, так как ранее оставил свой номер телефона в контактной форме сайте fincentr.su.

При отправке данных были проставлены метки о согласии на обрабо персональных данных и на получение рекламных сообщений.

Форма была отправлена 19.04.2019г. в 16:48.

Индивидуальный предприниматель Пазинич К.Л. не представила доказательств тс что гр... предоставил предварительное согласие на получение реклам сообщений.

Между индивидуальным предпринимателем Пазинич К.Л. и ООО «Центр финансо услуг» заключен договор оказания услуг № 12 от 01.11.2019г., согласно пункту которого, исполнитель обязуется осуществлять отправку SMS-сообщений подготовленной заказчиком базе номеров.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) установлено, что нарушение рекламораспространите законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение индивидуальным предпринимателем Пазинич К.Л. части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 17.12.2019г. в 12:37;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

В соответствии с пунктом 24 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. N 10 некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел административных правонарушений" при рассмотрении дел об оспарива решений (постановлений) административных органов о привлечении административной ответственности судам следует проверить, были ли прин административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лиц отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, ли

его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

Согласно [части 1 статьи 25.15](#) КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, арбитражный суд или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения вызова и его вручение адресату.

В соответствии с частью 2 указанной статьи извещения, адресованные гражданам в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

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 (пункт 24.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. N 10).

26.03.2020г. по адресу регистрации индивидуального предпринимателя Пазинич К. А. (согласно паспортным данным), заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор № 30099145291429), направлено определение об отложении срока рассмотрения дела об административном правонарушении 071/04/14.3-160/2020 (исх. № 2/1731), с указанием времени и места рассмотрения дела - 30 апреля 2020 года 9 часов 30 минут.

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте Почты России (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (30099145291429) вручено адресату (31.03.2020г. – неудачная попытка вручения).

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявленное уведомление, извещение, требование или иные юридически значимые сообщения, 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.

Пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» установлено, что юридически значимое сообщение, адресованное индивидуальному предпринимателю, направляется по адресу его регистрации.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель

или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически проживает (не находится) по указанному адресу.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что Управлением приняты необходимые и достаточные меры для извещения лица - индивидуального предпринимателя Пазинич К.А. о совершении в отношении него процессуальных действий (рассмотрение дела об административном правонарушении № 071/04/1160/2020), в целях обеспечения возможности воспользоваться предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Пазинич К.А. подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-160/2020 об административном правонарушении от 17 марта 2020 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Пазинич К.А. к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывая характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях должностного лица индивидуального предпринимателя Пазинич К.А. не выявлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 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 4 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 настоящего Кодекса, с исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства индивидуальный предприниматель Пазинич К.А. является субъектом мал (среднего) предпринимательства – микропредприятием (№ ЭЭ-7144526 27.04.2020г.).

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ установлено, что предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается 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 в отсутствие имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 1 статьи 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Пазинич Ксению Леонидовну (ИНН 4345007081..., ОГРН 318435000003056, зарегистрированную по адресу ...), **виновной** в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ **назначить ей наказание** в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.2 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного в законе для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 30 апреля 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 20 мая 2020 года