

<...>

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-843/2022

об административном правонарушении

«26» июля 2022г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-843/2022, возбужденного протоколом от 12.07.2022 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, адрес: <...>) за совершение 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 по тексту - КоАП РФ),

### УСТАНОВИЛА:

01.06.2022 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-1881/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <...> нарушившей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <...> без его согласия следующего содержания:

-23.09.2021 в 17 часов 17 минут: «Деньги в день обращения БЕЗ страховок. Тел. <...> kreditkassa.ru» от абонента KreditKassa.

Из письменных пояснений представителя по доверенности ПАО «ВымпелКом» <...> (исх. от 21.01.2022 № ВР-04/б/н) следует, что инициатором рассылки смс – сообщения является ИП <...> в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» от 12.02.2019 № <...>, а также дополнительным соглашением от 14.01.2019 № 1 к договору, согласно которым ПАО «ВымпелКом» оказывает ИП <...> услуги доступа к программно - аппаратному комплексу для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами ИП <...> и/или ИП <...> (пункту 1.1 дополнительного соглашения).

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ИП <...> рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 23.09.2021 в 17 часов 17 минут.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: Кемеровская область-Кузбасс.

09.06.2022 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 12.07.2022 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.07.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ИП <...>, в которых сообщается о наличии следующих смягчающих административную ответственность обстоятельств: «...добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение...».

ИП <...> считает, что ее действия попадают под признаки малозначительности совершенного административного правонарушения в соответствии со ст.2.9.КоАП РФ, поскольку отправка смс-сообщения на телефонный номер 8-923-600-17-70 носила единовременный характер и не создала угрозы охраняемым законом

общественным интересам.

Кроме того, ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что «...являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица...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 ст.3.4. настоящего Кодекса».

В свою очередь, ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ гласит, что «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 при отсутствии имущественного ущерба».

По мнению ИП <...> учитывая, что административное правонарушение было совершено ею в первый раз, оно не повлекло за собой последствий, указанных в ч.2 ст.3.4 КоАП РФ, в связи с этим, ИП <...> просит учесть малозначительность совершенного административного правонарушения и руководствуясь требованиями ч.1 ст.4.1.1 КоАП РФ вынести предупреждение.

Также ИП <...> ходатайствует о составлении протокола в ее отсутствие в связи со значительной удаленностью места проживания и отсутствием возможности направить своего законного представителя.

12.07.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-843/2022 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

12.07.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-843/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 26.07.2022 в 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

26.07.2022 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-843/2022 ИП <...> не явилась, защитника не направила. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-843/2022 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-843/2022 на 31 августа 2022г. на 08 часов 30 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 1 статьи 51 Конституции РФ установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит Вас принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: [fo42@fas.gov.ru](mailto:fo42@fas.gov.ru).

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы

будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.