

ИП У.

адрес: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 017/04/14.3-144/2020

г. КЫЗЫЛ

21.09.2020 г.
каб. 7

ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж,

Резолютивная часть постановления объявлена 16 сентября 2020 года

Постановление изготовлено в полном объеме 21 сентября 2020 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 31.07.2020 года и иные материалы дела № 017/04/14.3-144/2020 об административном правонарушении в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя У. (далее – ИП У.) (ИНН "...", ОГРНИП "..."), "... года рождения, имеющего паспорт серии "..." № "...", выданный "...", от "...", адрес регистрации: "..."), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3, КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/14.3-144/2020

рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного ИП У. (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80089151806286, отчет о доставке телеграммы от 07.09.2020 года).

Изучив материалы дела № 017/04/14.3-144/2020, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 03.03.2020 года по делу № 017/05/18-2/2020.

В адрес Тывинского УФАС России 27.12.2020 года (вх. № 6023, 6024) поступили обращения гражданина Т. о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленные с ФАС России.

1. 24.12.2019 года в 15:17 гр. Т. на свой абонентский номер <...> "... " получил смс-сообщение, отправленное с номера +7"... " следующего содержания:

«Поздравляем! Вы выиграли БОНУС 100 000 р. Получить – s10t.us/mto0jJ».

2. 26.12.2019 в 19:09 гр. Т. на свой абонентский номер <...> "... " получил смс-сообщение, отправленное с номера +7"... " следующего содержания:

«Вы получили БОНУС 100 000 р. на Лучшие Игры! Игра 50р – s10t24.us/vomON6».

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 27.01.2020 года в отношении ИП У. возбуждено дело № 017/05/18-2/2020 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 017/05/18-2/2020, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанные выше смс-сообщения является рекламой, так как адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – игр в сети интернет, для формирования, поддержания интереса к которым и продвижению на рынке в сообщении указывается о выигрыше бонусов, который возможно получить, перейдя в сети интернет по ссылкам: «s10t.us/mmo0jJ», «s10t24.us/voMON6».

Согласно части 1 статьи 18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер заявителя +7"... " принадлежит

номерной емкости оператора сотовой связи – Акционерное общество «Т», абонентские номера +7"...", +7"...", с которых поступили смс-сообщения с рекламой принадлежат номерной емкости оператора связи – Публичное акционерное общество «Р».

Согласно информации АО «Т» от 24.01.2020 (вх. № 315) абонентский номер <...> -"..." выделен в пользование гражданину Т., что подтверждается договором 01.11.2012 года. АО «Т» не занимается ни рассылкой, ни производством рекламных смс-сообщений и не является заказчиком (инициатором) рассматриваемых смс-сообщений, а также не заключало договор на распространение рекламы с абонентами, которыми были направлены смс-сообщения с рекламой.

Факт получения смс-сообщений с рекламой 24.12.2019 года в 15:17 и 26.12.2019 года в 19:09 подтверждается детализацией представленных услуг за 24.12.2019 года и 26.12.2019 года.

Согласно информации ПАО «Р» от 13.01.2020 (вх. 66) абонентские номера 8-"...", 8-"...", с которых были направлены рекламные смс-сообщения выделены в пользование индивидуальному предпринимателю У, что подтверждается договором от 18.11.2019 года № "...".

В рассматриваемом случае смс-сообщения с рекламой поступили гр. Т. от номеров, которые выделены в пользование ИП У.

Таким образом, лицом осуществившим распространение рекламных смс-сообщений является ИП У.

Определением Тывинского УФАС России от 27.01.2020 года (исх. № 4-347) от ИП У. были запрошены документы, свидетельствующие получение от гр. Т. предварительного согласия на получение смс-сообщения с указанной рекламой.

Запрашиваемые сведения ИП У. в адрес Тывинского УФАС России не представлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/18-2/2020 пришла к выводу об отсутствии у ИП У. предварительного согласия заявителя на получение смс-сообщения с рекламой от ИП У. на абонентский номер заявителя.

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ИП У. 24.12.2019 года в 15 часов 17 минут и 26.12.2019 года в 19 часов 09 минут с абонентских номеров +7"...", +7"...", которые ему

выделены в соответствии с договором от 18.11.2019 года № "...", осуществил рассылку указанных выше смс-сообщений с рекламой на абонентский номер гр. Т"...". без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/05/18-2/2020 всесторонне, полно и объективно исследовав, и оценив имеющиеся в деле доказательства, пришла к выводу, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП У"...".

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламораспространитель.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рекламы гр. Т"...". на его абонентский номер без получения предварительного ее согласия на получение рекламы в материалах дела № 017/05/18-2/2020 отсутствуют, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу о необходимости выдачи рекламораспространителю предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Тывинского УФАС России от 03.03.2020 года по делу № 017/05/18-2/2020 ИП У"...". признан нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение

рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламораспространителя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП У. совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП У., следует отметить, что ИП У. не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП У., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП У. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Основания для замены административного штрафа на предупреждение, в соответствии со [статьями ст. 3.4](#) и [4.1.1](#) КоАП РФ, в данном случае отсутствуют, поскольку ИП У. в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства не включен, что подтверждается распечаткой от 16.09.2020 года.

Местом совершения административного правонарушения является город Москва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе - 26 декабря 2019 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лица – индивидуального предпринимателя У. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю У., по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (для Тывинского УФАС России, адрес: 667007, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, л/с 04121873000).

ИНН 1701044223

КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 01141 01 0003 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 в Отделение - НБ Республики Тыва г. Кызыл
БИК: 049304001.

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

УИН: 16100500000000682804.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего

административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Руководитель управления

" ... "