ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

31 марта 2021 года Санкт-Петербург

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС России, по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-ая линия, д. 13, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-170/2021, возбуждённого в отношении ИП <...> (адрес места нахождения: <...>),

УСТАНОВИЛА:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступили документы и материалы (вх. № 37114-ЭП/20), переданные управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее — УФАС России по Омской области) (исх. № 06-9900 от 12.10.2020). В адрес УФАС России по Омской области поступили документы и материалы из управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетии (далее — Ингушское УФАС России) для возбуждения дела об административном правонарушении по факту нарушения ИП <...> части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе).

В Ингушское УФАС России от ФАС России по электронной почте поступило заявление гр. <...> по признакам нарушения требований Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр. <...>. следует, что 09.04.2020 г. в 12 часов 57 минут на его мобильный телефон (номер <...>) присылали нежелательное SMS - сообщение (рекламу), отправителем которого является номер <...> следующего содержания: «0 % - БЕСПЛАТНЫЙ

ЗАЙМ до 30 000 рублей - zzaim55.ru/68ZVOI».

Исследовав материалы дела, Комиссия Ингушского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что реклама — это 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 интререса к нему и его продвижение на рынке.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Таким образом, SMS - сообщение (реклама): «0 % - БЕСПЛАТНЫЙ ЗАЙМ до 30 000 рублей - zzaim55.ru/68ZVOI» является рекламой, так как оно не персонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В целях установления надлежащего лица и привлечения его по

данному делу в качестве рекламораспространителя вышеуказанного SMS-сообщения (рекламы), Ингушским УФАС России в адрес Тюменского филиала публичного акционерного общества «Ростелеком» (далее - Тюменский филиал ПАО «Ростелеком») были направлены запросы (исх. от 13.04.2020 № 1356-КБ, от 13.04.2020 № 1358-КБ) о необходимости представления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. <...> на получение данного SMS-сообщения (рекламы) с номера <...>.

В своем ответе (исх. от 15.04.2020 № 0508/05/3151/20) Тюменский филиал ПАО «Ростелеком» сообщает, что по данным публичного акционерного общества «Ростелеком», абонентский номер отправителя вышеуказанного SMS-сообщения <...> находится в пользовании индивидуального предпринимателя <...> (<...>, далее — ИП <...>) по Договору об указании услуг подвижной связи № 7200155 от 24.03.2020 года, заключенного между Оператором связи и ИП <...> Оператор связи не является инициатором рассылки SMS-сообщения, направленного на номер <...>. Рассылка данного сообщения осуществлена по инициативе лица, в пользование которому был передан абонентский номер <...>.

Ингушским УФАС России в адрес ИП <...> были направлены запросы (исх. от 08.05.2020 № 1774-КБ и от 27.05.2020 № 2071-КБ) о необходимости представления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. Морозова Я.И. на получение данного SMS-сообщения (рекламы).

Однако в Ингушское УФАС России ответы на вышеуказанные запросы от ИП Усова Р.В. не поступили.

Таким образом, ИП <...> не представил никаких доказательств, свидетельствующих об отсутствии в своих действиях признаков нарушения рекламного законодательства, выразившегося в рассылке нежелательного SMS-сообщения (рекламы) на абонентский номер гр. <...> <...> без его предварительного согласия.

По данному факту, Ингушским УФАС России в отношении ИП <...>. было возбуждено дело № 006/05/18-345/2020 о нарушении законодательства о рекламе. Определением о возбуждении дела № 006/05/18-345/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. от 16.06.2020 № 2294-КБ), дата рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020 назначена на 06.07.2020 года в 16 часов 00 минут.

На рассмотрение дела 06.07.2020 года ИП <...>. не явился, истребованные документы и сведения представлены не были.

В связи с тем, что на момент рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020 не поступило почтовое уведомление о вручении копии определения лицам, участвующим в данном деле, а также в связи с необходимостью получения истребованных документов от ИП Усова Р.В. в целях всестороннего и объективного рассмотрения данного дела, а также получения дополнительных доказательств, Комиссия Управления пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела данного дела.

На основании изложенного, в соответствии с пунктом 34 Правил, определением об отложении рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020 (исх. от 18.08.2020 № 6191-КБ) Ингушское УФАС России отложило рассмотрение дела на 15.09.2020 года в 16 часов 00 минут.

Срок рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020, продленный Ингушским УФАС России определением о продлении срока рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020 (исх. от 06.07.2020 № 2560-КБ) истекает 16.09.2020 года, следовательно, отложить рассмотрение дела № 006/05/18-345/2020 в соответствии с пунктом 34 в целях уведомления лиц участвующих в данном деле о времени и месте его рассмотрения, не представляется возможным.

Ингушское УФАС России, со своей стороны, предприняло все действия в соответствии с Правилами в целях уведомления лиц участвующих в данном деле о времени и месте его рассмотрения.

Однако по причинам, не зависящим от Ингушского УФАС России, вся корреспонденция с указанием времени и места рассмотрения дела № 006/05/18345/2020, направленная посредством ФГУП «Почта России» в адрес ИП <...>., не доходила до адресата.

Комиссия Ингушского УФАС в результате рассмотрения дела № 006/05/18-345/2020 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 16.09.2020 (исх. № 6566-КБ) признала ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Усовым Р.В. 09.04.2020 в 12 часов 57 минут на абонентский номер заявителя <...>, посредством направления SMS-сообщения с номера <...>8, осуществленного без согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

В соответствии со статьей 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 09.04.2020.

Письмом Санкт-Петербургского УФАС России № 78/6682/21 от 11.03.2021 ИП Усов Р.В. вызван на 23.03.2021 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

23.03.2021 ИП <...>. на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Ходатайств о составлении протокола в свое отсутствие не заявлял.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/7906/21 от 23.03.2021) дело об административном правонарушении № 078/04/14.3-170/2021 назначено к рассмотрению на 31 марта 2021 года в 10 часов 00 минут, в режиме видеоконференцсвязи (далее - ВКС).

31.03.2021 на рассмотрение дела в режиме ВКС № 078/04/14.3-170/2021 ИП Усов Р.В. не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-170/2021 рассмотрено в отсутствие ИП <...>

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3-170/2021 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-170/2021 обстоятельств отягчающих/смягчающих административную ответственность ИП <...>, не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об

административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-170/2021 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ИП <...> от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2,19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28,19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ИП <...> на момент совершения административного правонарушения являлся субъектом малого предпринимательства, что подтверждается выпиской из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ИЭ9965-21-4697518.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Назначить ИП <...>. (адрес места нахождения:<...>) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в

соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статей 29.11 цитируемого Кодекса.

Врио заместителя руководителя управления <...>

<...>,

(812) 313-04-43