

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 450/09-АДМ-2015

«22» октября 2015г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, исполняющая обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 450/09-АДМ-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, ОГРН 1123668014040, дата регистрации: 20.03.2012г., юридический адрес: 394030, г. Воронеж, ул. Студенческая, 33, далее по тексту – ООО «Инкор Девелопмент»),

УСТАНОВИЛА:

08.07.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 39/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе вынесено решение о признании ООО «Инкор Девелопмент» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента.

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

В нарушение данной правовой нормы абонент +7-902-227-36-06 – ООО «Инкор Девелопмент» распространило 26.01.2015г. в 18 часов 32 минуты рекламу следующего содержания: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. Тел. 8(3842)650110» посредством смс – сообщений без согласия абонента <.....>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства

Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В данном случае рекламодателем является ООО «Инкор Девелопмент» на основании договора оказания услуг № 355374 от 30.05.2014г., заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Инкор Девелопмент», согласно которому ООО «Инкор Девелопмент» должно в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений, согласие на получение таких смс – сообщений, а также довести до сведения абонента, получающего смс – сообщения, информацию о возможности и способе, с помощью которого он может отказаться от получения смс – сообщений. ООО «Инкор Девелопмент» обязуется не использовать подключение для отправки спама.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «Инкор Девелопмент», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 26.01.2015г. в 18 часов 32 минуты следующего содержания: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. Тел. 8(3842)650110» посредством смс – сообщений без согласия абонента (<.....>), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Инкор Девелопмент» административного правонарушения: 26.01.2015г. в 18 часов 32 минуты.

16.07.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 13.08.2015г. в 09 часов 10 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.08.2015г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

13.08.2015г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 10.09.2015г. в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Инкор

Девелопмент» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 19.08.2015г. «неудачная попытка вручения: временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела).

10.09.2015г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Инкор Девелопмент», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

10.09.2015г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 450/09-АДМ-2015 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении - 24.09.2015г., 08 часов 50 минут, г. Кемерово, ул. Ноградская, д. 5, каб. 307. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением.

24.09.2015г. на рассмотрение дела № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении законный представитель ООО «Инкор Девелопмент» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Инкор Девелопмент» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.09.2015г. рассмотрение дела № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении было отложено на 22.10.2015г. в 08 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения дела была направлена в адрес ООО «Инкор Девелопмент» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «временное отсутствие адресата» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу
ООО «Инкор Девелопмент» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

22.10.2015г. состоялось рассмотрение дела № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Инкор Девелопмент», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 450/09-АДМ-2015 об административном правонарушении, исполняя обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Инкор Девелопмент», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 26.01.2015г. в 18 часов 32 минуты следующего содержания: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. Тел. 8(3842)650110» посредством смс – сообщений без согласия абонента (<.....>) подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Инкор Девелопмент» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Инкор Девелопмент» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Инкор Девелопмент», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 26.01.2015г. в 18 часов 32 минуты следующего содержания: «Финансовая помощь до 40 тыс! Только по паспорту. Тел. 8(3842)650110» посредством смс – сообщений без согласия абонента (<.....>), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Инкор Девелопмент» подтверждается протоколом по делу № 450/09-АДМ-2015 от 10.09.2015г.

Срок давности привлечения ООО «Инкор Девелопмент» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела исполняющей обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное

исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исполняющая обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Инкор Девелопмент» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Инкор Девелопмент» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Инкор Девелопмент» своих публично-правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, исполняющая обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Инкор Девелопмент» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Инкор Девелопмент» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, ОГРН 1123668014040, дата регистрации: 20.03.2012г., юридический адрес: 394030, г.Воронеж, ул. Студенческая, 33) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью Инкор Девелопмент» (ИНН 3666177670, ОГРН 1123668014040, дата регистрации: 20.03.2012г., юридический адрес: 394030, г.Воронеж, ул. Студенческая, 33) штраф в размере **100 (ста) тысяч рублей**.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: **ИНН 4207012419 КПП 420501001**

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007 в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 450/09-АДМ-2015).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Исполняющая обязанности
заместителя руководителя Управления

Л.И. Ланцман