

Постановление о назначении
административного наказания по делу
об административном
правонарушении

№ 042/04/14.3-415/2023

Генеральному директору

ООО «Семал»

<...>

«16» мая 2023г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Резолютивная часть объявлена - 16.05.2023

Полный текст постановления изготовлен - 16.05.2023

Я, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев
протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-
415/2023, возбужденного протоколом от 05.04.2023 в отношении общества с
ограниченной ответственностью «Семал» (далее-ООО «Семал», юридический
адрес: 630049, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галущака, д. 1А, офис
302, ОГРН 1105476035334, Дата присвоения ОГРН 20.07.2010, ИНН 5405417401, КПП
540201001), в присутствии защитника ООО «Семал» <...> (доверенность б/н от
01.01.2022).

УСТАНОВИЛА:

13.02.2023 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по
Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-1026/2022 о
нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании

общества с ограниченной ответственностью «Южная корона» (далее - ООО «Южная корона», юридический адрес: 656058, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Взлетная, д. 35, оф. 1, ОГРН 1112223004937, Дата присвоения ОГРН 30.05.2011, ИНН 2222795658, КПП 222201001) нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы 13.07.2022 в 20 часов 03 минуты посредством смс - сообщения от абонента Gromada на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

-13.07.2022 в 20 часов 03 минуты: «ДЕТСКИЕ со скидкой до -60%! Стол 2500р, кресло комп. 2500р. РАССРОЧКА 0%».

Из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» следует, что между ПАО «Ростелеком» и ООО «Южная корона» заключен договор на оказание услуг связи № 596003061658. 01.10.2018 ООО «Южная корона» подало заявление о подключении услуги «СМС Реклама». В целях оказания услуги корпоративным клиентом был выбран абонентский номер <...> и буквенное обозначение - индивидуальная подпись Gromada.

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 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 пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки (часть 1 статьи 44.1 Закона о связи).

Поскольку Законом о рекламе не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от

конкретного рекламодателя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент).

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламодателе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

В материалы дела № 042/05/18-1026/2022 ООО «Южная корона» представлена копия товарного чека с покупателем, который указал абонентский номер для связи - <...>

Вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в данном случае данные покупателя, указанные ООО «Южная корона» и данные владельца абонентского номера <...> - заявителя по делу не совпадают. Кроме того, из письменных пояснений заявителя следует, что при получении товара мебельной сети «Громеда» была подписана транспортная накладная в получении товара, которая не содержала никаких пунктов, разрешающих получение рекламных услуг.

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

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Южная корона».

21.02.2023 Кемеровским УФАС России в адрес ООО «Южная корона» было направлено уведомление о составлении протокола (исх. от 21.02.2023 № ТМ/1760/23) с указанием даты и времени его составления 22.03.2023 на 10 часов 00 минут (дело № 042/05/18-1026/2022).

Однако, Кемеровским УФАС России было установлено, что согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Южная корона» (ИНН 2222795658, юридический адрес: 656058, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Взлетная, д. 35, офис 1, генеральный директор - <...>) следует, что юридическое лицо прекратило свою деятельность путем реорганизации в форме присоединения от 16.02.2023 к правопреемнику юридическому лицу ООО «Семал» (ИНН 5405417401, юридический адрес: 630049, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галуцака, д. 1А, офис 302, генеральный директор - <...>).

В силу частей 4 и 7 статьи 2.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при присоединении

юридического лица к другому юридическому лицу к административной ответственности за совершение административного правонарушения привлекается присоединившее юридическое лицо (часть 4), при этом административная ответственность за совершение административного правонарушения наступает независимо от того, было ли известно привлекаемому к административной ответственности юридическому лицу о факте административного правонарушения до завершения реорганизации (часть 7).

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа, в том числе на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия присоединившего юридического лица - ООО «Семал», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Семал» административного правонарушения: 13.07.2022 в 20 часов 03 минуты.

Место совершения ООО «Семал» административного правонарушения: Кемеровская область - Кузбасс.

21.03.2023 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 05.04.2023 в 11 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Семал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

03.04.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство защитника ООО «Семал» <...> (доверенность б/н от 01.01.2022) о переносе процедуры составления протокола на более позднее время в связи с участием защитника ООО «Семал» в заседании Арбитражного суда Новосибирской области по делу А45-27804/2022.

03.04.2023 в связи с поступившим ходатайством (исх. б/н от 03.04.2023) защитника ООО «Семал» <...> (доверенность б/н от 01.01.2022) процедура составления протокола по делу об административном правонарушении, назначенная на 05.04.2023 в 11 часов 00 минут, была перенесена на 05.04.2023 в 14 часов 30 минут. Письмо о переносе было направлено в адрес ООО «Семал» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также посредством электронной почты.

05.04.2023 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Семал» <...> (доверенность б/н от 01.01.2022).

05.04.2023 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-415/2023 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 18.04.2023 в 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Семал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометками «ожидает адресата в месте вручения» имеются в материалах дела).

17.04.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения защитника ООО «Семал» (исх. от 13.04.2023), из которых следует, что 16.02.2023 деятельность ООО «Южная корона» была прекращена в связи с реорганизацией. Правопреемником ООО «Южная корона» является ООО «Семал».

В соответствии с пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее - Правила), дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Согласно пункту 4 Правил дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной 2 и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела (пункт 6 Правил).

Вместе с тем, местом нахождения ООО «Южная корона» является г. Барнаул, ул. Взлетная, д. 35, оф. 1, а местом нахождения правопреемника является г. Новосибирск, ул. Галушцака, д. 1, корп. 1. Операционная деятельность ООО «Южная корона» распространяется как на территории Кемеровской области, так и Алтайского края.

В материалах дела не содержится сведений о месте регистрации абонентского номера <...>.

Факт обращения абонента с номером <...> в Кемеровское УФАС России не свидетельствует о том, что административное дело должно быть рассмотрено именно данным административным органом, поскольку подведомственность дел о рекламе не определяется выбором подателя жалобы, а регламентируется нормами КоАП РФ и Правилами.

Поскольку в деле отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что распространение рекламы допущено только на территории, подведомственной одному территориальному органу ФАС России, дело возбуждено с нарушением требований подведомственности дела.

Согласно тексту определения об отложении рассмотрения дела, а также пояснениям ПАО «Ростелеком», заявленные смс – сообщения направлялись абоненту с номера <...> и буквенным идентификатором Gromada.

Вместе с тем, в заявлении и фотоматериалах, предоставленных заявителем, номером, с которого направлены смс - сообщения является <...>. Соответственно, определить принадлежность смс - сообщений именно

ООО «Южная корона» не представляется возможным. Более того, буквенное обозначение Gromada может принадлежать и иным лицам, поскольку не является уникальным.

Таким образом, факт направления смс – сообщения абоненту с номера <...> и буквенным идентификатором Gromada ООО «Южная корона» не подтвержден материалами дела.

ООО «Южная корона» занимается розничной продажей мебели. В целях привлечения возвратности своих же клиентов, ООО «Южная корона» осуществляет рассылку смс - уведомлений и предложений, для чего между ООО «Южная корона» и ПАО «Ростелеком» был заключен договор на смс - рассылку текста рекламного характера - оповещений о проводимых акциях и специальных ценах среди клиентов ООО «Южная корона».

В число абонентов для рассылки из числа клиентов ООО «Южная корона» вошел номер <...>. Этот номер в качестве контактного был предоставлен покупателем ООО «Южная корона» Веселовой Еленой Анатольевной, с которой заключен договор от 27.02.2022.

В рамках данного договора <...> дает свое согласие на получение смс - рассылок, проводимых ООО «Южная корона» по указанным номерам телефона.

Более того, у ООО «Южная корона» не вызвало никаких сомнений, что номер телефона, оставленный потребителем, может не принадлежать самой <...>, так как по номеру с потребителем согласовывалась доставка товара сотрудниками ООО «Южная корона».

Согласно статье 53 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 - ФЗ «О связи», сведения об абонентах и оказываемых им услугах связи, ставшие известными операторам связи в силу исполнения договора об оказании услуг связи, являются

информацией ограниченного доступа и подлежат защите в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Южная корона» не обязано, и не имеет законной возможности проверить на кого зарегистрирован номер телефона, предоставленный потребителем. Но, если потребитель дает свое согласие на получение смс – сообщений на этот номер, собственноручно подписав товарный чек, при прозвоне отвечает на свой указанный номер телефона, то у ООО «Южная корона» нет оснований полагать, что это неблагонадежный номер телефона, поэтому данный номер был включен в рассылку.

ООО «Южная корона» были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований ФЗ «О рекламе», и, соответственно, ООО «Южная корона» не может быть признано виновным в совершении указанных правонарушений.

Поскольку в данном случае субъективная сторона состава административного правонарушения отсутствует, ООО «Семал» не должно быть привлечено к административной ответственности.

В случае, если при рассмотрении данного административного дела не будут учтены представленные письменные пояснения, необходимо отметить, что сумма штрафа, предусмотренная статьи 14.3 КоАП РФ, является значительной.

Согласно части 2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Материалами дела не установлено наступление каких – либо неблагоприятных последствий в результате совершенного правонарушения, существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

ООО «Семал» считает необходимым учесть вышеперечисленные обстоятельства и ограничиться устным замечанием ввиду несоразмерности суммы штрафа тяжести совершенного правонарушения, отсутствия каких – либо неблагоприятных последствий, а также руководствуясь принципам справедливости, целесообразности и законности административной деятельности.

18.04.2023 заместитель руководителя управления решила рассмотрение дела №042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ООО «Семал» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Определением от 18.04.2023 рассмотрение дела № 042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении было отложено на 16.05.2023 в 10 часов 00

минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Семал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела.

16.05.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Семал» <...> (доверенность б/н от 01.01.2022).

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

В своих письменных пояснениях защитник ООО «Семал» ссылается на пункт 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, в соответствии с которым дело возбуждено с нарушением требований подведомственности дела.

Вместе с тем, дело № 042/04/14.3-415/2023 об административном правонарушении возбуждено в соответствии с КоАП РФ, следовательно, в данном случае указанные защитником ООО «Семал» положения Правил не могут быть применимы.

В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ, дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.

В соответствии с Письмом ФАС России от 25.02.2014 № АК/6531/14 «О даче разъяснений» в случае если устройство, направляющее электросигнал, расположено в Москве, однако реклама, передаваемая данным устройством, распространяется на территории какого-либо субъекта Российской Федерации, местом совершения правонарушения будет являться территория данного субъекта Российской Федерации, поскольку распространение рекламы (доведение ее до потребителя) было осуществлено на территории данного субъекта.

При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Абонентский номер <...> принадлежит к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи «Билайн» (ПАО «Вымпел-Коммуникации») на территории Кемеровской области. Абонент, в адрес которого была распространена реклама проживает на территории Кемеровской области - Кузбасса, таким образом, местом совершения административного правонарушения является Кемеровская область – Кузбасс.

В рамках рассмотрения дела № 042/05/18-1026/2022, по результатам рассмотрения которого возбуждено данное дело об административном правонарушении, ПАО «Ростелеком» была представлена копия договора на оказание услуг связи № 596003061658.01.10.2018, заключенного с ООО «Южная корона». Также из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» следует, что ООО «Южная корона» подало заявление о подключении услуги «СМС Реклама». В целях оказания услуги корпоративным клиентом был выбран абонентский номер <...> и буквенное обозначение – индивидуальная подпись Gromada.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки (часть 1 статьи 44.1 Закона о связи).

Поскольку Законом о рекламе не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент).

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламодателе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

В материалы данного дела ООО «Южная корона» представлена копия товарного чека с покупателем, который указал абонентский номер для связи – <...>

Вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в данном случае данные покупателя, указанные ООО «Южная корона» и данные владельца абонентского номера <...> – заявителя по делу не совпадают. Кроме того, из письменных пояснений заявителя следует, что при получении товара мебельной

сети «Громада» была подписана транспортная накладная в получении товара, которая не содержала никаких пунктов, разрешающих получение рекламных услуг.

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.

Таким образом, действия присоединившего юридического лица - ООО «Семал», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

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 «Семал» при совершении правонарушения не предвидело возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должен был и мог их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

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

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

Следовательно, действия присоединившего юридического лица - ООО «Семал», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Семал»

подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-415/2023 от 05.04.2023, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 13.02.2023 по делу № 042/05/18-1026/2022 и другими материалами.

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

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

При рассмотрении данного дела исполняющей обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие 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).

Временно исполняющая обязанности 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 «Семал» совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Понятие «малозначительность административного правонарушения» является оценочным его содержание не конкретизировано ни в одном нормативном акте.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в неисполнении ООО «Семал»

своих обязанностей, предусмотренных требованиями Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что какие-то исключительные обстоятельства помешали ООО «Семал» исполнить требования законодательства о рекламе в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

Следовательно, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения в данном случае не усматриваются.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ, в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

Временно исполняющей обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено, что на момент совершения правонарушения ООО «Семал» было включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Семал» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Семал» в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, а также в соответствии с частью 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3, 4.1.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Семал» (юридический адрес: 630049, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галуцака, д. 1А, офис 302, ОГРН 1105476035334, Дата присвоения ОГРН 20.07.2010, ИНН 5405417401, КПП 540201001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Семал» (юридический адрес: 630049, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галуцака, д. 1А, офис 302, ОГРН 1105476035334, Дата присвоения ОГРН 20.07.2010, ИНН 5405417401, КПП 540201001) штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам: УФК по Кемеровской области - Кузбассу (Кемеровское УФАС России л/с 04391522470)

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово Корреспондентский счет (номер казначейского счета)
03100643000000013900

БИК 013207212 Код бюджетной классификации (КБК) 161 1 16 01141 01 0003 140

ИНН 4207012419 КПП 420501001 ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001662831

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-415/2023).

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 со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании

рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

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.

ВрИО руководителя управления <...>