

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск Дело №

28 декабря 2018 года 06-07/104-2018/19.5

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14 декабря 2018 года и другие материалы дела, возбужденного по части 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие ИП <...>, в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России протоколом от 14 декабря 2018 года возбуждено дело об административном правонарушении № 06-07/104-2018/19.5 по части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданки <...>, в котором указано, что 05.07.2018 в 16:05 часов на ее абонентский номер <...> поступило смс-сообщение рекламного характера: «Вам одобрен заём до 15 тыс.руб. WEBBANKIR получить тут: <http://pgbq.ru>» от отправителя BankExpert.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в силу которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По информации ООО «Т2 Мобайл», «...абонентский номер отправителя рекламного смс-сообщения +79507448061, за которым закреплен псевдоним «BankExpert», принадлежит ИП <...>».

Определением Омского УФАС России от 08 октября 2018 года в отношении ИП <...> возбуждено дело № 06-06/60-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30 октября 2018 года по делу № 06-06/60-2018 действия ИП <...>, выразившиеся в направлении 05.07.2018 в 16:05 часов в адрес гражданки <...> смс-сообщения без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о выдаче ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Копии решения и предписания по делу № 06-06/60-2018 были направлены заказным письмом от 30.10.2018 № 06-9574 по месту жительства ИП <...>, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029679983 выслано обратно отправителю с пометкой «Адресат отсутствует» (13.11.2018, 15:09).

Кроме того, решение и предписание Омского УФАС России по делу № 06-06/60-2018 были направлены ИП <...> по электронной почте, адрес которой содержится в Выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП).

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента [ДОСТАВКИ](#) соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В пункте 63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано: «По смыслу [пункта 1 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю ([пункт 1 статьи 165.1](#) ГК РФ).

С учетом положения [пункта 2 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в [абзацах первом](#) и [втором](#)

настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий ([пункт 1 статьи 20](#) ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу».

В силу пункта «д» части 2 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» место жительства в Российской Федерации (указывается адрес - наименование субъекта Российской Федерации, района, города, иного населенного пункта, улицы, номера дома, квартиры, по которому индивидуальный предприниматель зарегистрирован по месту жительства в установленном законодательством Российской Федерации порядке) отражается в ЕГРИП для целей осуществления связи с индивидуальным предпринимателем.

В выписке из ЕГРИП по состоянию на 01.10.2018 указан адрес места жительства ИП <...>.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры по надлежащему направлению в адрес ИП <...> копий решения и предписания по делу № 06-06/60-2018.

В соответствии с пунктом 1 предписания Омского УФАС России по делу № 06-06/60-2018 ИП <...> предписывалось в срок до 22 ноября 2018 года прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части рассылки рекламы посредством смс-сообщений в адрес гражданки <...> до получения ее предварительного согласия на получение рекламы.

В силу пункта 2 вышеуказанного предписания ИП <...> был обязан в срок до 23 ноября 2018 года направить в адрес Омского УФАС России доказательства исполнения предписания.

В установленный срок и до настоящего времени доказательств исполнения предписания по делу № 06-06/60-2018 ИП <...> в адрес Омского УФАС России представлено не было.

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для выполнения предписания Омского УФАС России по делу № 06-06/60-2018, и не приняв для этого необходимых мер, не выполнив в установленный срок предписание Омского УФАС России, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

Согласно части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего [законодательству](#) Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение

административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Местом совершения административного правонарушения является место жительства ИП <...>.

Временем совершения административного правонарушения является дата неисполнения предписания в установленный срок, а именно: 00 часов 01 минута 24 ноября 2018 года.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ было направлено по месту жительства ИП <...>) заказным письмом от 30.11.2018 № 06-10508, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029685717 хранится в почтовом отделении с пометкой «Ожидает адресата в месте вручения» (06.12.2018, 12:23). Кроме того, указанное письмо было направлено ИП <...> 30.11.2018 в 12:38 часов по электронной почте <...>.

Учитывая, что Омским УФАС России были предприняты все необходимые действия для надлежащего уведомления ИП <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/104-2018/19.5 был составлен 14.12.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие ИП <...>.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/104-2018/19.5 были направлены по месту жительства ИП <...> заказным письмом от 14.12.2018 № 06-11026, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029690629 хранится в почтовом отделении с пометкой «Ожидает адресата в месте вручения» 457212, Новый Урал (25.12.2018, 12:36). Также указанное письмо было направлено ИП <...>.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты все необходимые действия для надлежащего уведомления ИП <...> о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/104-2018/19.5.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4. статьи 19.5 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/104-2018/19.5.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/104-2018/19.5, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...>, установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/104-2018/19.5, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан тот факт, что административное правонарушение по части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ совершено им впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

На основании части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае 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](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 19.5, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (Двенадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен индивидуальным предпринимателем <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 06-07/104-2018/19.5.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, -

влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.