

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. № 4255-05 от 16.08.2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 210
о назначении административного наказания

14.08.2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-15716/2019

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **С<...>ным <...>** (далее - С<...>н С.В.), ИНН <...>, родившимся <...>, паспорт <...>, зарегистрированным по адресу: <...>, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие С<...>на С.В. (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Щ<...>ва А.А., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9176040913-А-5-20190215 от 15.02.2019, вх. № 955/ог от 18.02.2019), о получении без его согласия на номер мобильного телефона <...> в 13 час. 34 мин. 15.02.2019 звонка рекламного характера (предложения карты «Альфа-Банка»).

По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 16.04.2019 возбуждено дело № 073/05/18-15646/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). Определением от 16.04.2019 к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен С<...>н С.В.

Решением Ульяновского УФАС России от 17.05.2019 (резюльтивная часть решения объявлена 15.05.2019) по делу № 073/05/18-15646/2019 реклама карт «Альфа-Банка», распространенная 15.02.2019 в 13 час. 34 мин. абонентом телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи посредством звонка без предварительного согласия абонента телефона <...>, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 03.06.2019 о возбуждении в отношении С<...>на С.В. дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15716/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 02.07.2019 в 14 час. 00 мин. Определение от 03.06.2019 (исх. № 2883-05 от 03.06.2019) направлено С<...>ну С.В. по адресу места регистрации (<...>) заказным письмом с уведомлением № 43206836550<...> от 03.06.2019, которое, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», по состоянию на 02.07.2019 адресатом не получено (04.06.2019 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> подано ходатайство руководителю управления <...> о продлении срока проведения административного расследования по делу № 073/04/14.3-15716/2019, которое признано подлежащим удовлетворению, срок административного расследования продлен на 1 месяц - до 02.08.2019.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 02.07.2019 по делу об административном правонарушении № 073/04/14.3-15716/2019, которым составление протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении С<...>на С.В. назначено в Ульяновском УФАС России на 31.07.2019 в 14 час. 00 мин. Определение от 02.07.2019 (исх. № 3425-05 от 02.07.2019) направлено С<...>ну С.В. по адресу места регистрации (<...>) заказным письмом с уведомлением № 43206837550<...> от 03.07.2019, которое 08.07.2019 получено адресатом.

По состоянию на 31.07.2019 С<...>ным С.В. в Ульяновское УФАС России материалы, запрошенные определениями от 03.06.2019 и 02.07.2019 по делу № 073/04/14.3-15716/2019, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем

руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> в отношении С<...>на С.В., в его присутствии, составлен протокол об административном правонарушении № 170 от 31.07.2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. При составлении протокола С<...>н С.В. сообщил, что пояснения им были даны в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-15646/2019.

Копия протокола об административном правонарушении № 170 от 31.07.2019 и определение от 31.07.2019 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-15716/2019 в Ульяновском УФАС России на 14.08.2019 в 11 час. 15 мин. (исх. № 3949-05 от 31.07.2019) вручены под роспись С<...>ну С.В. 31.07.2019.

С<...>н С.В. на рассмотрение дела 14.08.2019 не явился. Материалы, запрошенные определением от 31.07.2019, иные документы, в том числе ходатайства, С<...>ным С.В. не представлены.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-15646/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15716/2019 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление Щ<...>ва А.А., перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9176040913-А-5-20190215 от 15.02.2019, вх. № 955/ог от 18.02.2019), о получении без его согласия на номер мобильного телефона <...> в 13 час. 34 мин. 15.02.2019 звонка рекламного характера (предложения карты «Альфа-Банка»). К заявлению приложена запись телефонного разговора.

Содержание телефонного разговора, состоявшегося 15.02.2019 в 13 час. 34 мин. (звонок с абонентского номера: <...>):

«- Не кладите трубку! Оператор ответит Вам менее чем через минуту (играет музыка).

- Добрый день!

- Здравствуйте!

- Слышите вы меня?

- Слышу.

- Проект «Лучшая кредитная карта» Вас приветствует. Предложения от «Альфа-Банка» - карта «Сто дней». Если интересно, могу озвучить вам условия.

- Данный...

- Что?

- Данный телефонный разговор записывается. Вы готовы дальше продолжать разговор?

- Конечно. Я никого не боюсь, я ничего не..., я ничего не нарушаю.

- А откуда у вас мой номер телефона, подскажите, пожалуйста?

- У меня вообще Вашего номера нет, я вообще его не набирала, номера набираются автоматически.

- Ну, правда...

- Кто Вы, что Вы, я ничего не знаю, куда звоню, не знаю, я вообще даже не звоню.

- А что Вы кричите сразу?

- Я не кричу, я Вам объясняю. Вы спрашиваете, я объясняю Вам.

- Данный телефонный разговор будет передан дальше в ФАС, на расследование, откуда у вас номер телефона.

- У меня нет вашего номера телефона, я его не набирала.

- Вы хотели мне предложить...

- Я Вам...

- А что Вы меня перебиваете?

- Я номер не набирала, и Ваших данных у меня нет. Кто Вы, мне неизвестно. Всего доброго.

- Но Вы карту мне предлагаете».

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация с предложением карты «Альфа-Банка», распространённая 15.02.2019 в 13 час. 34 мин. посредством радиотелефонной связи с номера <...>на номер <...>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - картам «Альфа-Банка».

Согласно данным о принадлежности номеров операторам связи, полученным из официальных источников (выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте Федерального агентства связи (<https://rossvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii?searched=true&code=495&number=4885049&oper> **абонентский номер <...>принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «Смартьюб»** (далее - ООО «Смартьюб»), ОГРН 1126658008707, ИНН 6658407780.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1026-05 от 01.03.2019) публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС»), ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076 (исх. № П 10/000022и от 15.03.2019, вх. № 1606 от 18.03.2019), сообщило, что ПАО «МТС» со Щ<...>вым А.А. заключен договор об оказании услуг подвижной связи МТС от 06.08.2016 с предоставлением абонентского номера <...> и представило копию указанного договора. Согласно детализации от 15.02.2019 звонок поступил с номера <...> в 13 час. 34 мин.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1025-05 от 01.03.2019) ООО «Смартьюб» (исх. № 89 от 18.03.2019, вх. № 1646 от 19.03.2019) сообщило, что телефонный номер <...> в период разговора был выделен С<...>ну <...> (адрес места регистрации: <...>) в соответствии с заявкой от 30.11.2018 на подсоединение к услуге по доступу к программному обеспечению «Скорозвон», предоставляющему сервис для совершения «холодных» звонков, который помогает отделам продаж эффективно обзванивать базу своих клиентов, с предоставлением телефонного номера <...>.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения Щ<...>ва А.А. следует, что рассматриваемый звонок рекламного характера поступил на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15646/2019 документы, подтверждающие наличие согласия Щ<...>ва А.А. на получение указанного звонка, С<...>ным С.В. либо иными лицами не представлены.

15.05.2019 на рассмотрении дела № 073/05/18-15646/2019 С<...>н С.В. пояснил, что, действительно, телефонный номер <...> зарегистрирован на него, и по его поручению осуществлялся рассматриваемый звонок на номер телефона <...>. Звонок осуществлен по невнимательности. Какие-либо договоры с осуществляющими обзвон лицами, а также с организациями, чьи услуги рекламируются, С<...>н С.В. не заключал. Номер телефона <...> исключен из базы обзвона, и на указанный номер прекращены звонки рекламного характера.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама распространена без получения предварительного согласия абонента подвижной радиотелефонной связи.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 17.05.2019 (резюльтивная часть решения объявлена 15.05.2019) по делу № 073/05/18-15646/2019 реклама карт «Альфа-Банка», распространенная 15.02.2019 в 13 час. 34 мин. абонентом телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи посредством звонка без предварительного согласия абонента телефона <...>, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ст. 18 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15646/2019 установлено, что звонок рекламного характера (предложение карты «Альфа-Банка») 15.02.2019 в 13 час. 34 мин. на номер мобильного телефона <...> осуществлен с номера <...>, который выделен абоненту ООО «Смартьюб» С<...>ну С.В. в соответствии с заявкой от 30.11.2018 на подсоединение к услуге по доступу к программному обеспечению «Скорозвон».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является С<...>н С.В.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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.

Таким образом, С<...>ным С.В. совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

С<...>н С.В., как рекламодатель, несет ответственность за нарушение ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении С<...>на С.В. к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное С<...>ным С.В., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы. Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях С<...>на <...>, ИНН <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить С<...>ну <...>, ИНН <...>, административное наказание в виде штрафа в размере **2 000 (Две тысячи) рублей**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в суд в соответствии с законодательством Российской Федерации в течение десяти суток со дня получения копии постановления.

*В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен **не позднее шестидесяти дней** после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.*

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 161 1 16 26000 01 6000 140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: **Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).**

Об уплате штрафа необходимо сообщить Ульяновскому УФАС России, представив надлежащим образом заверенную **копию платежного документа**.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

<...>