

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №072/04/14.3-123/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

18.07.2019г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-123/2019, возбужденного в отношении <...> (<...>), в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (о чем свидетельствует почтовое уведомление №80082137041923), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе об административном правонарушении №072/04/14.3-123/2019 от 07.06.2019г.,

УСТАНОВИЛ:

Как следует из материалов дела, Определение №072/04/14.3-123/2019 от 07.06.2019 г. о назначении даты, времени и места рассмотрения дела, возбужденного в отношении <...>, было заблаговременно (07.06.2019г.) направлено по адресу места жительства <...> (238612, Калининградская область, Славский район, п. <...>). Направленные ранее по тому же адресу документы возвращались отправителю с пометкой «истек срок хранения».

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержится нарушение законодательства о рекламе. Определением Тюменского УФАС России от 15.04.2019г. № 072/04/14.3-123/2019 в отношении <...> возбуждено производство по делу об административном правонарушении по ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). Проведено административное расследование.

В Тюменское УФАС России поступило обращение гражданина <...>, указывающее

на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 7444 от 21.09.2018г.).

Из заявления следует, что на абонентский номер <...> <...>, зарегистрированный за гражданином, 20.09.2018 г. в 16:23 от отправителя с номера +7<...>, поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«- Добрый день.

- Алло.

- Есть минутка свободная? Вы меня слышите?

- Говорите. Сейчас слышу.

- Это компания Стретеджи. Меня зовут ... Я Вам хотела сообщить, что Ваш номер телефона поучаствовал в акции, которую мы проводили совместно сайтом Авито и выиграл сертификат на бесплатное обучение биржевой торговле – десять бесплатных занятий. Можете пройти этот курс сами в любое для Вас удобное время, а можете кому-нибудь подарить. Найдёте возможность к нам подъехать на Республики, 61 сегодня или завтра?

- А какая компания Вы сейчас сказали?

- Компания Стретеджи.

- Стрети... Как?

- Стре-тед-жи. Универсальная стратегия бизнеса. Да.

- А я вроде бы ни кому ни чего не открывал?

- Чего Вы делали, не делали?

- Нигде не участвовал вроде бы.

- Ну, я не знаю. С Вашего телефона видимо было размещено либо реклама, либо объявление на сайте Авито. Мы с этим сайтом сотрудничаем. И вот в результате мы проводили акцию совместно недавно на Ваш номер телефона вышли.

- А ну ясно.

- Алло. Вы пропадаете.

- Я не пропадаю. Я на месте.

- Вам интересно это? Сможете к нам подъехать на Республики, 61?

- Да ну, не интересно.

- Ну дак, до свидания?»

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № Р19/1-18 от 27.03.2019г. признана ненадлежащей

реклама компании Стретеджи и её услуг (обучение биржевой торговле), распространенная путем совершение телефонного звонка 20.09.2018 г. в 16:22 от отправителя с номера +7<...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе (далее – Закон о рекламе).

07.06.2019г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении <...> был составлен протокол об административном правонарушении № 072/04/14.3-123/2019.

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством телефонного звонка 20.09.2018 г. в 18:22 от абонента +7<...>, является рекламой, где объектом рекламирования выступали - компания Стретеджи и её услуги (обучение биржевой торговле).

Согласно части 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 им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно статье 2 Федерального закона №126-ФЗ от 07.07.2003 г. «О связи» (далее – Закон о связи), абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел-Коммуникации», вышеуказанный рекламный звонок осуществлен с абонентского номера,

выделенного <...> (<...>, адрес места регистрации: 238612, Калининградская область, Славский <...>) на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 686537903 от 23.04.2018 г.

В соответствии с п/п 1 п. 4.1 договора, Абонент обязан использовать (для Абонентов – физических лиц) Услуги исключительно для личных семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности и получением дохода.

В соответствии с п/п 4 п. 4.1 договора, Абонент обязан не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации):

- для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок (под массовой рассылкой понимается рассылка сообщений не менее, чем 100 (ста) получателям), установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети подвижной и/или фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи и ущерб Оператора или третьих лиц;

- для получения дохода посредством Услуг с применением несанкционированных Оператором действий, незаконных действий или посредством злоупотребления предоставленным правом получения Услуг.

В рассматриваемом звонке рекламного характера объектом продвижения на рынке выступает компания Стретеджи и её услуги (обучение биржевой торговле).

При этом, в данном случае, лицо, которому будет направлена реклама заранее не определено. Доказательств того, что <...> предприняты действия, направленные на получение предварительного согласия абонента в материалы дела не представлены. Законом о рекламе предусмотрено направление рекламы абоненту или адресату, коими могут являться физические и юридические лица, индивидуальные предприниматели, только при условии предварительного согласия.

Таким образом, звонок рекламного характера, поступивший абоненту <...> 20.09.2018 г. в 16:23 от отправителя с номера +7<...>, является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования, а следовательно, на которую распространяются требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В ходе телефонного разговора, был озвучен объект рекламирования, а именно: компания Стретеджи и её услуги (обучение биржевой торговле), вместе с тем согласие абонента <...> на получение рекламы у <...> отсутствовало.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, <...> является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, поскольку телефонный звонок был осуществлен с абонентского номера, предоставленного ему в рамках Договора об оказании услуг связи «Билайн» №

686537903 от 23.04.2018 г., заключенного между <...> и ПАО «Вымпел-Коммуникации», вместе с тем, в материалы дела не представлено предварительное согласие абонента, позволяющее однозначно его идентифицировать, на получение звонков рекламного характера, следовательно, в его действиях содержатся нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодиспространитель.

Как установлено материалами дела, рекламодиспространителем вышеуказанной рекламы является <...> (<...>, адрес места регистрации: 238612, Калининградская область, Славский район, <...>), как лицо распротранившее данную рекламу.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодиспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распротранение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично- правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распротранения рекламы.

Ч.1 ст.14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распротранения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-123/2019 выступает – <...> (<...>, адрес места регистрации: 238612, Калининградская область, Славский район, п. <...>).

Субъективная сторона административного правонарушения выражена виной <...> и состоит в том, что он не выполнил установленных Законом о рекламе требований и не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению. При должной

внимательности и осмотрительности при распространении рекламы он мог предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, <...>, распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №Р19/1-18 – 20.09.2018г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-123/2019 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного <...> правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается совершение правонарушения впервые.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к <...> (<...>, адрес места регистрации: 238612, Калининградская область, Славский район, <...>), меру ответственности в виде административного штрафа в размере **2 000 (две тысячи)** рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Наименование получателя: Управление федерального казначейства
Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810965770510005

банк получателя: отделение Тюмени, г. Тюмень

БИК 047102001, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН 16100500000000159311

Назначение платежа: ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Заместитель

руководителя управления <...>