

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

№ 042/04/14.3-1068/2023

«23» августа 2023г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Резолютивная часть объявлена – 23.08.2023

Полный текст постановления изготовлен - 23.08.2023

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1068/2023, возбужденного протоколом от 09.08.2023 в отношении <...> (далее – <...>, адрес: <...>) по факту совершения правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие <...>, защитника <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

26.06.2023 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-466/2023 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании <...>, нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при распространении 06.04.2023 в 17 часов 32 минуты посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> без согласия заявителя рекламы следующего

содержания:

«-(мужской голос): -Я знаю, что тебе, как интегратору интересно (...) внедрение «Битрикс 24», поэтому у меня есть суперпредложение для тебя. Получай от 5 (пяти) до 8 (восьми) заявок ежедневно на внедрение «Битрикс 24» по 50 (пятьдесят), 100 (сто) рублей на полном автомате за счет сервиса «Хантр 24». Если что, есть пробный период, отзывы, кейсы и вся подробная информация. Нажми 1 (один) и в течение 5 (пяти) секунд я вышлю тебе ссылку на получение пробного периода. Нажми 2 (два), если хочешь узнать больше информации, посмотреть отзывы и кейсы. Хорошего дня, коллега!

-(женский голос-робот) -До свидания!».

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ООО «СИПАУТНЭТ» (исх. от 11.04.2023 № 76, вх. от 12.04.2023 № 3490-ЭП/23), следует, что номер <...> подключен 06.04.2023 и владельцем является <...> (адрес регистрации: <...>) на основании договора № 3009603 от 25.01.2023.

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 письменных пояснениях (вх. 25.05.2023 № 4860/23) указал, что между ООО «СИПАУТНЭТ» и <...> заключен договор оказания услуг связи № 3009603 от 25.01.2023. Договор заключен путем принятия оферты, размещенной на сайте <https://www.sipout.net/documents/> (имеется в материалах). 06.04.2023 <...> подключен абонентский номер <...>. Текст и аудиозапись сообщения изготовлены <...> и загружены в сервис СИПАУТ самостоятельно, какие-либо договоры на изготовление и распространение рекламы не заключались. Звонок абоненту с номером <...> совершен с целью исследования спроса на внедрение программы «Битрикс 24» сервиса «Хант 24», то есть целью звонка являлось не привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, а изучение спроса и востребованности. Абонент имеет возможность отказаться от получения информации в случае своей незаинтересованности.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 58) 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.

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 ВС РФ № 58).

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.

Таким образом, действия по распространению <...> рекламы 06.04.2023 в 17 часов 32 минуты посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> без согласия заявителя, содержат признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и 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.

Действия <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка 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 граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Субъектом правонарушения является <...>.

Время совершения <...> административного правонарушения: 06.04.2023 в 17 часов 32 минуты.

Место совершения <...> административного правонарушения: Кемеровская область-Кузбасс.

12.07.2023 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 09.08.2023 на 09 часов 00 минут.

Уведомление было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «25.07.2023 11:27 Возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

26.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от <...> поступило уведомление (исх. б/д б/н, вх. № 6929/23) об исполнении предписания по делу № 042/05/18-466/2023.

09.08.2023 состоялось составление и подписание протокола в отсутствие <...>, защитника <...>.

09.08.2023 определением о назначении даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1068/2023 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 23.08.2023 на 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «22 августа 2023 12:25 вручение адресату» имеется в материалах дела).

23.08.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1068/2023 об административном правонарушении в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка 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.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

<...> при совершении правонарушения не предвидел возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должен был и мог их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, следует признать виновным. Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-1068/2023, решением Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/18-466/2023 от 26.06.2023 и другими материалами. Срок давности привлечения <...> 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 <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы. Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются. При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность (статья 4.1 КоАП РФ). 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, 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. Заместитель руководителя управления приходит к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения <...> впервые и признание вины. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...> за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ). Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание <...> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...> (адрес: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить <...> (адрес: <...>), место рождения: <...>) штраф в размере 2000 (две тысячи) рублей.

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

Единый казначейский счет 40102810745370000032 ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900 БИК 013207212 КБК 16111601141010003140 ИНН 4207012419 КПП 420501001 ОКТМО 32701000 УИН 16100500000001748930 Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-1068/2023). 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.

Заместитель руководителя управления <...>

