

ИП ...

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/14.3-75/2022

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена
15.03.2022

Великий

В полном объеме изготовлено
18.03.2022 Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) ..., рассмотрев протокол № 053/04/14.3-75/2022 от 18.02.2022 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя... в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

23.07.2021 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического

лица М. о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер заявителя... в сети оператора подвижной радиотелефонной связи – Публичного акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее – ПАО «ВымпелКом») рекламного звонка с абонентского номера... следующего содержания: «...Добрый день... Меня зовут ..., представитель Модульбанка. Предлагаю Вам как предпринимателю открыть бесплатный расчетный счет с ежемесячным обслуживанием 0 р. в месяц, с переводами физическим лицам без ограничений, с комиссией 0,75 %...» (вх. № 6388 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Согласно Заявлению, предварительное согласие на получение такой рекламы заявитель не давал, в связи с чем действия по распространению рекламного звонка он считает нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Аудиозапись рекламного звонка заявителем в качестве приложения к Заявлению была представлена.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Анализируя содержание вышеуказанного телефонного звонка, можно прийти к выводу, что информация, озвученная в ходе телефонного разговора, обладает всеми признаками рекламы банковских услуг, оказываемых Акционерным обществом Коммерческим Банком «Модульбанк» (далее - АО КБ «Модульбанк»).

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются банковские услуги, оказываемые АО КБ «Модульбанк».

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

Как отмечалось выше, предварительное согласие на получение рассматриваемой рекламы заявитель не давал.

Таким образом, указанная реклама распространялась по сетям электросвязи посредством использования радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на ее получение с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ненадлежащая реклама не допускается (статья 1 Закона о рекламе).

Информацией ПАО «ВымпелКом» (вх. № 6631 от 09.08.2021 Новгородского УФАС России) факт поступления 23.07.2021 телефонного вызова с абонентского номера ... на абонентский номер заявителя ... подтверждается.

В соответствии с информацией Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (вх. № 6746 от 13.08.2021 Новгородского УФАС России), абонентский номер ... на основании договора на услуги связи от 27.11.2019 выделен ИП ...

Таким образом, в результате проведенной по Заявлению проверки было установлено, что исходящий вызов рекламного характера 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту на абонентский номер заявителя ... был произведен с абонентского номера, принадлежащего ...

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно за распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение.

Следовательно, рекламодателем рекламы, содержащей признаки ненадлежащей, является ИП ..., в действиях которого содержится нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение.

В соответствии с частью 1 статьей 14.3 КоАП нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении ИП надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрении дела лично не присутствовал, представителей не направил.

Какие-либо письменные объяснения по фактам, послужившим основаниями для возбуждения настоящего дела, ИП ... представлены не были.

Исследовав материалы дела № 053/04/14.3-75/2022 от 18.02.2022 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Протоколом и иными материалами настоящего дела об административном правонарушении подтверждается факт наличия в действиях ИП ... нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение, и, как следствие, факт наличия в действиях ИП ... события вменяемого административного правонарушения.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП 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.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, являются общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ИП ... имел возможность и должен был изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к своим обязанностям рекламораспространителя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Установленные по делу обстоятельства и собранные доказательства позволяют сделать вывод о том, что административное правонарушение совершено ИП ... по неосторожности, поскольку ИП ... предвидел возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Объективные обстоятельства, делавшие невозможным выполнение ИП ... своих обязанностей рекламодателем рассматриваемой ненадлежащей рекламы, отсутствовали.

Из вышеизложенного следует, что в данном случае в действиях ИП ... содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП.

Место и время совершения административного правонарушения – г. Москва (место нахождения заявителя); 23.07.2021.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

И П ... является субъектом малого предпринимательства (микропредприятием), что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» (<https://ofd.nalog.ru/>).

Однако необходимо отметить, что ИП ... ранее уже неоднократно привлекался к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП.

Например, ранее ИП ... был привлечен к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП постановлениями от 09.07.2021, 12.08.2021 заместителя руководителя-начальника отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (дела №№ 071/04/14.3-438/2021, 071/04/14.3-549/2021; административные штрафы в размере 15 000, 00 и 20 000, 00 рублей соответственно), постановлением от 06.12.2021 заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (дело № 066/04/14.3-3420/2021; административный штраф в размере 18 000, 00 рублей).

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП санкция, предусмотренная за нарушение данной части настоящей статьи, установлена для должностных лиц в диапазоне от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

При определении размера штрафа за совершенное административное правонарушение должностным лицом Новгородского УФАС России учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие смягчающих ответственность обстоятельств, предусмотренных статьей 4.2 КоАП, а также неоднократный факт привлечения ИП ... к административной ответственности ранее за совершение однородных административных правонарушений.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо заявлений, ходатайств, отводов от ИП ... не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях рекламодателя ненадлежащей рекламы – Индивидуального предпринимателя ... административное правонарушение, выразившееся в нарушении законодательства о рекламе при распространении 23.07.2021 в 11 часов 51 минуту по сетям электросвязи на абонентский номер ... рекламного звонка с абонентского номера ... следующего содержания: «...Добрый день...Меня зовут ..., представитель Модульбанка. Предлагаю Вам как предпринимателю открыть бесплатный

расчетный счет с ежемесячным обслуживанием 0 р. в месяц, с переводами физическим лицам без ограничений, с комиссией 0,75 %...» без предварительного согласия абонента на ее получение (часть 1 статьи 18 Закона о рекламе), ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на рекламодателя ненадлежащей рекламы – Индивидуального предпринимателя ... административный штраф за совершенное правонарушение в размере 7 000 (семи тысяч) рублей.

3. Сумму штрафа Индивидуальному предпринимателю ... надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 03100643000000015000

Банк: ОТДЕЛЕНИЕ НОВГОРОД БАНКА РОССИИ//УФК ПО НОВГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ г. Великий Новгород

БИК: 014959900

Кор. счет: 40102810145370000042

ОКТМО: 49701000

Код БК: 16111601141010003140

УИН: ...

(Штрафы за нарушение законодательства о рекламе)

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России

...

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. 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 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 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.