

ИП М<...>

С<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 110

о назначении административного наказания

по делу № 022/04/14.3- 862/2019 об административном правонарушении

26 ноября 2019г. г. Барнаул

Я, врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б<...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №67 от 15.10.2019г. и материалы дела № 022/04/14.3-862/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП М<...> (далее – <...>) <...> г.р., ИНН<...>, место рождения: <...>, адрес регистрации: <...>, в отсутствие ИП М<...>., в отсутствие потерпевшего лица – гр. РФ С<...>.,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В адрес антимонопольного органа от ИП М<...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд. №1915796 от 26.11.2019г.).

В соответствии с ч.3 ст.25.2 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего. В его отсутствие дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении потерпевшего о месте и времени рассмотрения дела и если от потерпевшего не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Согласно п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п.1 ст. 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. При этом необходимо учитывать, что гражданин несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному

адресу.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определение о вызове потерпевшего (исхд. №5278/7 от 15.10.2019г.) и определение о продлении срока и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении (исхд. №5601/7 от 29.10.2019г.) отправлены потерпевшему лицу гр. РФ С<...> по почтовому адресу, указанному в заявлении: <...>, заказным письмом с уведомлением о вручении, а также по адресу электронной почты. По почтовому адресу С<...> почтовую корреспонденцию не получает.

Таким образом, с учетом изложенного, антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомить потерпевшее лицо- гр. РФ С<...> о месте, времени и дате рассмотрения дела об административном правонарушении.

На основании изложенного, ИП М<...> и гр. РФ С<...> считаются уведомленными о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, ходатайств от указанных лиц в антимонопольный орган не поступало.

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №67 от 15.10.2019г. в действиях ИП М<...> допущено нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

28 марта 2019 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление С<...> (вхд. №194100) о получении 26.03.2019 в 12 часов 39 минут на абонентский номер <...> <...> с абонентского номера 7<...> посредством телефонного звонка рекламной информации о кредитном предложении на льготных условиях, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение посредством телефонной связи рассматриваемой рекламы.

В качестве доказательства заявитель представил аудиозапись телефонного разговора с информацией следующего содержания: « Добрый день! Вы позвонили в компанию «Кредит-Сервис». К сожалению, менеджеру не удалось до Вас дозвониться. Сообщаем, что для Вас доступны кредитные предложение на льготных условиях...».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Обозначенная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования, одним из которых являются услуги «Кредит-Сервис», способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижения их на рынке.

Согласно статье 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Законодательство «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором номера заявителя 8<...> является ПАО «Вымпел-Коммуникации» Алтайский край.

По информации, предоставленной ПАО «Вымпел-Коммуникации» Алтайский край (вхд. №194548 от 08.04.2019г.), договор об оказании услуг связи Билайн, с использованием абонентского номера 8<...>, заключен с заявителем 24.06.2014г.

Согласно детализации услуг связи, представленной оператором ПАО «Вымпелком», 26.03.2019г. в 12:39:34 с абонентского номера 8<...> на абонентский номер <...> <...> зафиксирован исходящий звонок (продолжительность звонка 00:00:17).

Факт совершения заявителем телефонного звонка на абонентский номер <...> <...> не является согласием абонента на получение рекламной информации.

Материалами дела установлено, что абонентский номер <...> <...>, с которого была распространена рассматриваемая рекламная информация, выделен в пользование ИП М<...> (ОГРНИП <...>).

ИП М<...> согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламной информации в антимонопольный орган не представлено.

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено что, рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ИП М<...> (ОГРНИП <...>).

27 июня 2019 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей рекламу: «Добрый день! Вы позвонили в компанию «Кредит-Сервис». К сожалению, менеджеру не удалось до Вас дозвониться. Сообщаем, что для Вас доступны кредитные предложения на льготных условиях...», распространенную 26.03.2019 в 12 часов 39 минут на абонентский номер <...> <...> с абонентского номера 7<...> посредством телефонного звонка, так как в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». ИП М<...> признан нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно статье 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ 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, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП М<...> при размещении рассматриваемой рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Следовательно, в действиях ИП М<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ИП М<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Следовательно, вина ИП М<...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении № 67 от 15.10.2019г.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ИП М<...> должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

15.10.2019г. ИП М<...> на составление и подписание протокола в назначенное время не явился. Протокол об административном правонарушении был составлен в его отсутствие. Копия протокола направлена заказным письмом с уведомлением по адресу регистрации ИП М<...> 16.10.2019г.

Из письменных объяснений, представленных в адрес Алтайского краевого УФАС России ИП М<...> (вхд. №1912030 от 09.09.2019г., вхд. №1915796 от 26.11.2019г.) следует, что ИП М<...> нарушение требований Федерального закона «О рекламе» отрицает, так как по его мнению, рассматриваемое сообщение автоответчика компании носит информационный характер, предназначено для оптимизации процесса обработки звонков от клиентов компании, если оператор по каким-то причинам не смог дозвониться им по телефону, сообщение могут прослушать только лица (клиенты), которым оператор компании «Кредит-сервис» не смог дозвониться. Сообщение автоответчика предназначено только клиентам компании «Кредит-сервис». Заявитель сам перезвонил и по своему желанию прослушал рассматриваемое сообщение, предназначенное для клиентов компании. На основании изложенного, считает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, в связи с чем просил производство по делу прекратить.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность, в соответствии со 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Установлены обстоятельства смягчающие административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно добровольное исполнение до вынесения

постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов

малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 26.11.2019г., ИП М<...> относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ИП М<...> соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ИП М<...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ИП М<...> является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ИП М<...> (ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Дата вынесения постановления 26 ноября 2019г.

Врио заместителя руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса Б<...>

Копия постановления направлена лицу, привлеченному к административной ответственности, а также потерпевшему лицу, почтовой связью, заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления.

Дата направления постановления 26 ноября 2019года.