

Гр.

.....

E-mail:

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-1977/2023

28 апреля 2023 г. г. Краснодар

Исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/05/18-3305/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении гр. (.....) по факту распространения 22.05.2022 г. в 14 часов 58 минут, на номер +7 (...) 412-36-72 с номера телефона +7 (...) 535-51-34 посредством сообщения в мессенджере «what's app» рекламы следующего содержания: «27 сентября 19:00 ул. Красная, 5 ЦКЗ ПАЛАТА БИЗНЕС-КЛАССА... хочу предложить Вам посещать наши мероприятия в г. Краснодар. У нас очень большой репертуар: Спектакли. Концерты... А самое главное у нас билеты без наценок и комиссии... 3 июня в 19:00 состоится концерт Дианы Арбениной на сцене ДС Олимп... 3 июня ДС «ОЛИМП» ДИАНА АРБЕНИНА #НОЧНЫЕСНАЙПЕРЫ «КИСЛОРОД», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»)

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-1977/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - Гр. Лебедева Максима Алексеевича

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявлений физического лица (вх. по №/22 от06.2022 г.) (далее – Заявитель) по факту распространения информации 22.05.2022 г. в 14:58 с абонентского номера 8 ... 535 51 34 посредством сообщения в мессенджере «what'sapp» на номер телефона заявителя 8 412 36 72 содержания: «27 сентября 19:00 ул. Красная, 5 ЦКЗ ПАЛАТА БИЗНЕС-КЛАССА ... хочу предложить Вам посещать наши мероприятия в г. Краснодар. У нас очень большой репертуар: Спектакли, Концерты ... А самое главное у нас билеты без наценок и комиссии ... 3 июня в 19.00 состоится концерт Дианы Арбениной на сцене ДС Олимп ... 3 июня ДС «ОЛИМП» ДИАНА АРБЕНИНА #НОЧНЫЕСНАЙПЕРЫ «КИСЛОРОД»», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/18-3305/2022 по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе в отношении гр.

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 05.10.2022 г. (в полном объеме 13.10.2022 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. Также лицу было выдано предписание (исполнено).

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Реклама вышеуказанного содержания, полученная на номер телефона заявителя 8 ... 412 36 72, была распространена посредством сообщения в мессенджере «what'sapp», что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скриншоты).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с 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 распространённой 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.

Исходя из материалов заявления, физическое лицо не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон» был направлен запрос о предоставлении информации:

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключенного ПАО «Мегафон» с контрагентом, направившим с номера 8 ... 535 51 34, посредством сообщения в мессенджере «what'sapp» информацию, полученную

22.05.2022 г. в 14:58 абонентом номера 8 412 36 72;

- сведения о лице, направившем 22.05.2022 г. в 14:58 информацию посредством сообщения в мессенджере «what`s app» с номера 8 535 51 34 на телефонный номер заявителя 8 412 36 72, с приложением документального подтверждения.

ПАО «Мегафон» представило пояснения, в соответствии с которыми абонентский номер +7 5355134, с которого было направлено сообщение в мессенджере «what`s app», выделен гр..... (адрес проживания абонента:) на основании договора на оказание услуг связи № 160807036450 от 01.11.2016 г.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является Лебедеву М.А.

На основании изложенного, в действиях рекламодателя при распространении рекламы 22.05.2022 г. в 14:58 с абонентского номера 8 ... 535 51 34 посредством сообщения в мессенджере «what`s app» на номер телефона заявителя 8 ... 412 36 72 содержания: *«27 сентября 19:00 ул. Красная, 5 ЦКЗ ПАЛАТА БИЗНЕС-КЛАССА ... хочу предложить Вам посещать наши мероприятия в г. Краснодар. У нас очень большой репертуар: Спектакли, Концерты ... А самое главное у нас билеты без наценок и комиссии ... 3 июня в 19.00 состоится концерт Дианы Арбениной на сцене ДС Олимп ... 3 июня ДС «ОЛИМП» ДИАНА АРБЕНИНА #НОЧНЫЕСНАЙПЕРЫ «КИСЛОРОД»»,* усматриваются признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

На рассмотрение дела № 023/05/18-3305/2022, назначенного на 30.08.2022 г. Краснодарским УФАС России были получены письменные объяснения гр. (вх. №/22 от 29.08.2022 г.). По мнению гр., в его действиях отсутствуют признаки нарушения законодательства о рекламе ввиду того, что номер «+7(.....)535-51-34», с которого распространялась рекламная информация им был утерян, в настоящий момент не является владельцем вышеуказанного номера.

Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон» был направлен повторный запрос (исх. № КБ/...../22 от 06.09.2022 г.) о предоставлении следующей информации:

- сведения о том, кто являлся собственником телефонного номера «+7(...)535-51-34»;

- сведения о том, кто являлся собственником телефонного номера «+7(.....)535-51-34» на момент распространения рекламы посредством сообщения в мессенджере «what`s app» 22.05.2022 г. с приложением документального подтверждения

ПАО «Мегафон» представило письменные пояснения, в соответствии с которыми абонентский номер «+7 5355134», с которого было направлено сообщение в

мессенджере «what's app», выделен (адрес проживания абонента:) на основании договора на оказание услуг связи № 160807036450 от 01.11.2016 г.

На основании изложенного, гр., при распространении 22.05.2022 г. в 14 часов 58 минут, посредством мессенджера «what's app», сообщения с информацией следующего содержания: «27 сентября 19:00 ул. Красная, 5 ЦКЗ ПАЛАТА БИЗНЕС-КЛАССА ... хочу предложить Вам посещать наши мероприятия в г. Краснодар. У нас очень большой репертуар: Спектакли, Концерты ... А самое главное у нас билеты без наценок и комиссии ... 3 июня в 19.00 состоится концерт Дианы Арбениной на сцене ДС Олимп ... 3 июня ДС «ОЛИМП» ДИАНА АРБЕНИНА #НОЧНЫЕСНАЙПЕРЫ «КИСЛОРОД»», с абонентского номера 8 535 51 34 посредством сообщения в мессенджере «what's app» на номер телефона заявителя 8 412 36 72, нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ 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 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, действия гр., выразившиеся в распространении 22.05.2022 г. в 14 часов 58 минут, посредством мессенджера «what's app», сообщения с информацией следующего содержания: «27 сентября 19:00 ул. Красная, 5 ЦКЗ ПАЛАТА БИЗНЕС-КЛАССА ... хочу предложить Вам посещать наши мероприятия в г. Краснодар. У нас очень большой репертуар: Спектакли, Концерты ... А самое главное у нас билеты без наценок и комиссии ... 3 июня в 19.00 состоится концерт Дианы Арбениной на сцене ДС Олимп ... 3 июня ДС «ОЛИМП» ДИАНА АРБЕНИНА #НОЧНЫЕСНАЙПЕРЫ «КИСЛОРОД»», с абонентского номера 8 535 51 34 посредством сообщения в мессенджере «what's app» на номер телефона заявителя 8 412 36 72, с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного гр. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № ЛЛ/...../23 от 24.03.2023 г.) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В ответ на вышеуказанное уведомление были предоставлены письменные пояснения (вх. № ...-ЭП/23 от 03.04.2023 г.), в которых указано, что данный гражданин не имеет возможности явиться на составление протокола об административном правонарушении, поскольку принимает участие в СВО. Однако, подтверждений вышеуказанного представлено не было.

Субъект административного правонарушения - гр.

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не

были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении гр. ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения – 22.05.2022 года.

17.04.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении гр. был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-1977/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Документы, составленные в рамках дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-1977/2023 были направлены по адресу гр.:

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80098083321620, документы вручены адресату 27.04.2023 г..

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение **распространено на всех субъектов административных правонарушений**, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии **совокупности** следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено **впервые**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением **не причинено вреда или возникновение 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, и **отсутствует** имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № № 023/04/14.3-1977/2023 Краснодарским УФАС России

обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-1977/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь гр. (адрес:) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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.

И.о. заместителя руководителя управления