

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы по делу № 029/04/14.3-33/2024, возбужденному 17.01.2024 о нарушении требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» со стороны индивидуального предпринимателя Титовского Александра Валерьевича,

Адрес: 185000, г. Петрозаводск, ул. Варкауса, д. 17, кв. 42;

ИНН: 100118700803;

ОГРНИП: 310100131500056,

извещенного надлежащим образом о рассмотрении дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-33/2024,

УСТАНОВИЛ:

08.06.2023 (вх. № 4697-ЭП/23) в адрес Архангельского УФАС России (далее — Управление) посредством передачи с электронного адреса: delo@fas.gov.ru Федеральная антимонопольная служба направила заявление Нестерова С.А. (далее - Заявитель) о телефонных звонках рекламного характера, поступивших 01.06.2023 в 14:30 и в 14:33 на его абонентский номер +7-902-504-50-10 (оператор связи ПАО «Мегафон») с номера +7-909-568-72-79, согласия на получение которых Заявитель не давал.

В качестве доказательства Заявителем представлены две аудиозаписи следующего содержания:

1. «- Алло? - Здравствуйте. Я голосовой-ассистент компании «Илма», рад сообщить, что Вам предварительно одобрена сумма займа до четырехсот тысяч рублей. Чтобы получить займ нажмите один.

- А вы кто?

- Чтобы получить займ нажмите один? Спасибо. В ближайшее время Вам перезвонит оператор».

2. «- Алло.

- Сергей, здравствуйте.

- Здравствуйте.

- Меня зовут Александра, я региональный менеджер компании «Илма» звоню с хорошей новостью: наша компания сейчас снизила процентную ставку, и Вы можете воспользоваться любой суммой до четырехсот тысяч рублей сроком до трех лет. Хотела узнать может быть Вам будет интересно, скажем по телефону оставить заявку, посмотреть на условия более подробно, скажем часа в три.

- Можно узнать, откуда Вы знаете, как меня зовут и откуда у Вас мой номер телефона?

- Все номера, которые к нам попадают и оставляют Ваши знакомые, которые когда-либо пользовались услугами нашей компании. Мы занимаемся не только кредитованием, также мы принимаем сбережения под высокий проценты, помогаем в реализации материнского капитала.

- Согласие есть мое на звонки рекламного характера?

- Мне не нужно Ваше согласие. Ваши знакомые оставляют номера, они должны предупреждать, когда их оставляют. Мы предупреждаем, что бы не оставляли номера тех кому они не хотели бы чтоб звонили.

- Значит, смотрите, наш звонок записывается и будет передан в прокуратуру и антимонопольный комитет».

Согласие на получение рекламных звонков Заявитель не давал, в связи с чем, по его мнению, имеются признаки нарушения требований ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с представленной ПАО «ВымпелКоммуникации» информацией телефонный номер +7-909-568-72-79 выделен ИП Титовский А.В (далее - Предприниматель, ИП Титовский А.В.) на основании договора об оказании услуг связи № 829933042 от 15.02.2022.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «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, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Учитывая изложенное, спорная информация распространена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Абонентский номер +7-909-568-72-79 выделен ИП Титовский А.В. на основании договора об оказании услуг связи № 829933042 от 15.02.2022.

По итогам рассмотрения дела № 029/05/18-731/2023 от 18.10.2023 принято решение № 5555/23:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Титовский А.В., поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

2. Признать ИП Титовский А.В. рекламораспространителем, нарушившим требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

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 рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ИП Титовский А.В. является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова ИП Титовский А.В. для составления протокола об административном правонарушении в его адрес было направлено Определение № 239/24 от 17.01.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определением № 239/24 от 17.01.2024 ИП Титовский А.В. надлежало явиться 15.02.2024 к 10 часам 00 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об административном правонарушении.

Факт направления Определением № 239/24 от 17.01.2024 по почте подтверждается копией списка № 344 от 24.01.2024 внутренних почтовых отправлений, Архангельского УФАС России, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправлений присвоен номер почтового идентификатора 80095492840261. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «вручено адресату» 31.01.2024 в 14:52.

Протокол № 870/24 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-33/2024 был составлен 15.02.2024 в отсутствие ИП Титовский А.В. или его защитника, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола или его защитника.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического, юрлица или их законных представителей, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

Определением № 239/24 от 17.01.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение дела № 029/04/14.3-33/2024 было назначено на 29.02.2024.

Копия протокола № 870/24 об административном правонарушении от 15.02.2024 по делу об административном правонарушении № 029/04/14.3-33/2024 направлена по адресу регистрации ИП Титовский А.В. заказным письмом (почтовый идентификатор № 80095693973928).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификатором, на момент рассмотрения административного дела (29.02.2024), содержат статус «вручено адресату» 26.02.2024 в 09:04.

ИП Титовский А.В. будучи надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, своего законного представителя Общества и его защитника не направил, каких-либо ходатайств, объяснений, пояснений не представило, дело рассмотрено в их отсутствие.

Исследовав материалы дела № 029/04/14.3-33/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержится достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

В соответствии со ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленными законом.

Административным правонарушением в соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории РФ.

Объективная сторона правонарушения совершенного ИП Титовский А.В. выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия

абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является ИП Титовский А.В.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется следующим: у ИП Титовский А.В. была возможность соблюдения требований предусмотренных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» (согласие Заявителя), однако, это требование не было соблюдено при распространении рекламы.

Таким образом, ИП Титовский А.В. совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения ИП Титовский А.В. административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-33/2024, протоколом № 870/24 от 15.02.2024 по делу № 029/04/14.3-33/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Трофимовым Алексеем Викторовичем, в отсутствие представителя Общества.

В соответствии со ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст. 24.5 КоАП РФ не установлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен ст. 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в соответствии с ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признается тот факт, что ранее ИП Титовский А.В. не привлекался к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение ИП Титовский А.В. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок отношений в сфере рекламы.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере рекламы.

ИП Титовский А.В. не представлены пояснений и доказательств, подтверждающие отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения. Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине ИП Титовский А.В. в совершении вменяемого правонарушения.

Иной правовой подход к установленным действиям ИП Титовский А.В. и его противоправному поведению может породить правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых законодательством о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 5 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 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.

Согласно ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, ч. 2 и 3 ст. 19.27, ст. 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, ч. 2 ст. 20.28 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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.

Информация о совершении ИП Титовский А.В. иного административного правонарушения на момент привлечения к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП, отсутствует.

Рассматриваемое правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения 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, а также имущественного ущерба.

Ввиду изложенного, с учетом того, что ИП Титовский А.В. нарушение совершено впервые, руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 14.3, 28.9, 29.9, 29.10, 29.2 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя Титовского А.В. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить ИП Титовский А.В. административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях 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.