

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-289/2022

мая 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-289/2022, возбужденного в отношении гр-на, по факту нарушения требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 20.04.2022 по делу № 05/18-1/2022, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 20.05.2022 № 058/04/14.3-289/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении П., в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Материалов дела об административном правонарушении от 20.05.2022 № 058/04/14.3-289/2022 и протокола об административном правонарушении от 20.05.2022 № 058/04/14.3-289/2022 и материалов дела следует.

При рассмотрении Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-1/2022 о нарушении законодательства о рекламе в отношении П. по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Распространяемая Петуховым И.В. реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 04 апреля 2022 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административными органами лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении дела №058/04/14.3-289/2022 П. не присутствовал. П. в установленном порядке уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела № 058/04/14.3-289/2022.

Вина П. в совершении административного правонарушения по распространению ненадлежащей рекламы доказана в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-1/2022 следует, что в Пензенское УФАС поступило заявление абонента ООО «Т2 Мобайл», перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (от 21.12.2021 вх. №6369-э) по вопросу поступления 21.12.2021 в телефонного звонка с номера +7 на номер его телефона +7 с рекламой Федерального центра правовой поддержки населения. Заявитель согласия на получение рекламы на абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, данные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее – АО «МТТ»).

копии постановления рекламодателя Пензенским УФАС России направлены в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 23.12.2021 № 2599-2э) и в АО «МТТ» (исх. от 23.12.2021 № 39-2).

в ответствии с постановлением Пензенского УФАС России от 28.12.2021 (вх. №6496-э) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в котором установлено следующее.

абонентский номер +7 выделен Р по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

в ответствии с представленной детализацией звонков на абонентский номер +7 за 21.12.2021, согласно которой 21.12.2021 в 11:40:33 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

в ответствии с информацией, представленной АО «МТТ» (оператор) абонентский номер +7 выделен абоненту – индивидуальному предпринимателю в соответствии с заключенным договором № от 17.08.2021.

в ответствии с постановлением Пензенским УФАС России определением от 11.01.2022 по факту распространения рекламы возбуждено дело № 058/05/18-1/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в отношении ИП

И.И.И. (вх. №502-э от 31.01.2022) следует что, абонентский номер +79585967374 используется в работе сервиса <https://obzvona.net> Пользователем – П.С. 21.09.2021 по договору №21 от 28.07.2021.

в ответствии с п. 8.2 вышеуказанного договора Пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за свои действия по использованию web-сервиса, а также за любую информацию, размещаемую им в Личном кабинете web-сервиса.

в ответствии с п. 8.2 данного договора Пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за получение согласия на обработку персональных данных своих клиентов, и согласия на осуществления рассылок и звонков, для обзвона которых он использует услуги Исполнителя.

Кроме того, согласно п. 8.4 данного договора Пользователь самостоятельно и в полном объеме несет ответственность за соответствие совершенных им с использованием

зиса действий действующему законодательству, в том числе законодательству в сфере рекламы.

Вместе с тем, из пункта 2 дополнительного соглашения к договору об использовании номера «Обзвона нет» №28-07-2021 от 28.07.2021 стороны договорились, что абонентский номер +7 предназначен для использования Пользователем. Исполнитель не вправе использовать данные абонентские номера самостоятельно или предоставлять их по поручению третьим лицам в период действия настоящего Дополнительного соглашения.

Исполнитель также сообщил, что не использует данный абонентский номер в своей деятельности. Фактически ИП оказывает услуги через интернет-сервис obzvona.net, где пользователь самостоятельно без участия ИП формирует телефонные списки получателей звонков, самостоятельно формирует сообщения (сценарии), которые проигрываются абоненту в течение звонка, самостоятельно определяет их длительность и содержание (включая рекламные ролики воспроизводимые при звонках), а ИП предоставляет только техническую возможность для осуществления указанных действий Пользователя.

Кроме того, ИП не может вмешиваться в деятельность Пользователя по обзвону своих клиентов для трансляции своих сообщений. Совершение звонков по заданию Пользователя происходит автоматически. ИП оказывает услуги Центра обработки вызовов (ЦОВ). ЦОВ осуществляет обработку телефонных звонков пользователей с использованием автоматической системы перераспределения вызовов, компьютерной телефонии или системы интерактивного речевого взаимодействия. При этом, при оказании услуг ЦОВ владелец ЦОВ выступает как лицо, оказывающее услуги ЦОВ на базе программно-аппаратного комплекса, позволяющего обеспечить автоматизацию и повышение эффективности работы с большим потоком вызовов с учетом их распределения в соответствии с определенной логикой. Между тем, владелец ЦОВ, оказывающий заказчику услуги по обработке входящих и исходящих вызовов, может использовать абонентские номера, которые выделены владельцу ЦОВ оператору связи по собственному договору об оказании услуг связи. Также, в соответствии с п. 8.2, 8.3, 8.4 договора об оказании услуг интернет-сервиса «Обзвона нет» №28-07-2021 от 28.07.2021, заключенного между ИП и Пользователем, Пользователю запрещено использовать сервис в целях, противоречащих законодательству Российской Федерации с отнесением на него ответственности за любое возможное нарушение в период действия договора.

В результате рассмотрения от 04.02.2022 исх. № 350-2 ненадлежащий ответчик ИП заменен на надлежащего ответчика П. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен П.

В ходе допроса И.В. 01.04.2022 вх. №1724-э в адрес Пензенского УФАС России представил письменные пояснения из которых следует, что звонок 21.12.2021 в 11:40 на номер +7 был осуществлен для уведомления клиента о возможностях связанных с его деятельностью. Информация о номере заявителя была включена в приобретенную им базу телефонных номеров на сайте <https://export-base.ru/>. На сайте указано, что база собрана из открытых источников с соблюдением всех необходимых норм по сбору и хранению информации, а процедура получения согласия на получение звонков была соблюдена.

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

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» был использован для осуществления телефонного звонка с рекламой следующего содержания: «Здравствуйтесь. Это

лья – Федеральный центр правовой поддержки населения. Мы проводим бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, списания долгов и по другим направлениям права. Для того, чтобы заказать консультацию скажите - да».

г поступления, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных данных за 21.12.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Т2 айл».

Материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера принадлежащего П., озвучивает информацию о привлечении внимания к оказанию услуг федеральным центром правовой поддержки населения (бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, списания долгов и по другим направлениям права), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, наименование его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной сущности правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Данный признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законодательством о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределённому кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги Федерального центра правовой поддержки населения (бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, списания долгов и по другим направлениям права).

ответствии с частью 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. При этом реклама признается распространённой 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.

Постановлением Арбитражного Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефонного номера поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения его изъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

На заседании по рассмотрению дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель сообщил: «Федеральный центр правовой поддержки населения. Мы проводим бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, списания долгов и по другим направлениям права» относятся к рекламе услуг Федерального центра правовой поддержки населения (бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, списания долгов и по другим направлениям права), согласие на распространение которых заявитель не давал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В этом случае рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

иатором звонка с предложением услуг Федерального центра правовой поддержки эления (бесплатные консультации по вопросам льгот, пособий, пенсий, банкротства, хания долгов и по другим направлениям права) на номер Заявителя без его дварительного согласия является П., что подтверждается принадлежностью фонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих ый факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России ьения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что П. приняты достаточные меры по соблюдению ьований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским С России при рассмотрении дела не получено, П. не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ьованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. длежащая реклама не допускается.

ьственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является , осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств.

анные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях , распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя тухова И.В.

им образом, распространение 21.12.2021 в 11:40:33 посредством телефонного звонка, амы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением и 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ствия П. были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по змотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение ьований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана длежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях ьийской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, ампроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за ючением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение инистративного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот ей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

то совершения административного правонарушения является место жительства ителя - г. Пенза.

ля совершения административного правонарушения: 21.12.2021 в 11:40:33 (дата упления телефонного звонка).

им образом, в действиях П., содержится состав административного правонарушения, тственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

юмент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки юсти привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 1 РФ не истекли.

основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания ическому лицу учитываются характер совершенного им административного внонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, гчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие инистративную ответственность.

рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельств, чающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

асно части 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение инистративного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, усматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в ветствии с КоАП РФ.

удя из конкретных обстоятельств дела и учитывая характер общественных отношений, торые посягает нарушитель, прихожу к выводу об отсутствии оснований для признания щенного административного правонарушения малозначительным и освобождения хова И.В. от административной ответственности.

ответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 г. № 10 «О торых вопросах, возникающей в судебной практике при рассмотрении дел об инистративных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве значительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его ршения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии эственной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, лимер, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, зовольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного бба не являются обстоятельством, свидетельствующим о малозначительности зонарушения.

ршенное П. правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на новленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от длежащей рекламы. По указанному правонарушению существенная угроза няемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо тивных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении заявителя к лнению своих публично-правовых обязанностей.

ассматриваемом случае П. при отсутствии чрезвычайных и непредотвратимых оятельств со своей стороны не принял все зависящие от него меры по соблюдению юваний действующего законодательства о рекламе и недопущению совершения инистративного правонарушения.

чие в действиях П. правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ю 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в полной мере доказано и подтверждено материалами дела.

ле того, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1
ыи 14.3 КоАП РФ, является формальным, следовательно, правонарушение является
ественно-опасным с момента его совершения независимо от наступления каких-либо
чных последствий.

рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом
ественном положении етухова И.В. не поступало.

отятельств, исключаящих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об
нистративном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не
новлено.

оответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об
нистративных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по
об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами
а, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы,
зоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами
соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных
онарушениях.

ответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против
и самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется
еральным [ЗАКОНОМ](#). Федеральным [ЗАКОНОМ](#) могут устанавливаться иные случаи
убждения от обязанности давать свидетельские показания.

ывая характер совершенного П. административного правонарушения, руководствуясь
ьями 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской
ерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

ризнать в действиях П. наличие состава административного правонарушения,
тственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской
ерации об административных правонарушениях.

значить П. наказание в виде административного штрафа в размере 2 000 (две тысячи)
ей 00 копеек.