

15 октября 2021г.
часов 30 минут

г. Тула

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федерально антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-777/2021 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого Алексея Викторовича, в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом (определение о назначении места и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-777/2021 от 30.09.2021г. (исх. 2/5594) направленно по адрес регистрации индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.: г. Москва, р- Капотня, 4-й Капотня, д, 109429 заказной корреспонденцией с почтовым идентификатором 30099164330031 и согласно информации, размещенной на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), вручено адресату 11.10.2021г., а также по электронному адресу, кроме того предпринимателем Солодким А.В. направлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в его отсутствие (вх. 5785 от 08.10.2021г.),

УСТАНОВИЛА:

20.06.2021г. в 18:35 на телефонный номер гр., без предварительного согласия абонента, поступил телефонный звонок с номера: +7-958-841-34-02 рекламой финансовых услуг (оформление кредитной карты) предположительно с сотрудника ПАО «Совкомбанк».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом ил адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефо поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форм получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетя электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления н получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе рекламораспространителем признается лицо, осуществляюще распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Оператором телефонного номера +7-958-841-34-02 является ПАО «Ростелеком».

Согласно документам и информации, представленным ПАО «Ростелеком» (вх. № 4418 от 03.08.2021г.), абонентский номер +7-958-841-34-02 выделен индивидуальном предпринимателю Солодкому А.В. на основании Приложения № 1 к заключенном ими Договору № 7457041 об оказании услуг связи от 26.03.2021г.

Поступление на телефонный номер входящего голосового вызова о 20.06.2021г. в 18:35 с номера +7-958-841-34-02 подтверждается детализацие оказанных услуг связи, представленной оператором абонентского номер Заявителя – ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 4373 от 03.08.2021г.).

12.08.2021г. индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. представлен документы и информация (вх. № 4622), указывающие на то, что между ним и ООО «ИДС» заключен Агентский договор № 20201210-1 от 10.12.2020г. (далее – Агентски договор), согласно которому индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. оказывает услуги по привлечению внимания или поддержания интерес пользователей сети Интернет в товарам или услугам ООО «ИДС» и/или клиенто данного Общества.

Во исполнение Агентского договора индивидуальный предпринимателей Солодки А.В., являющийся правообладателем сайта <https://silvercard.icu/> в сети Интернет размещает на нем информацию о деятельности ПАО «Совкомбанк» и возможности получения любыми лицами кредитной карты рассрочки, пр направлении соответствующей заявки через форму на данном сайте.

Исходя из вышеуказанных письменных пояснений индивидуальном предпринимателя Солодкого А.В., 20 июня 2021 года в 17 часов 44 минуты гр заполнена форма на сайте <https://silvercard.icu/> (с указанием ФИО, год рождения и телефонного номера Заявителя) и осуществлено нажатие на кнопк

«Получить карту» над текстом «Предоставляя свои персональные данные, подтверждаю, что ознакомлен и согласен с условиями Пользовательского соглашения, Политики обработки персональных данных и даю согласие на обработку персональных данных» на указанном сайте.

По мнению индивидуального предпринимателя Солодкого А.В., поступление на сайт <https://silvercard.icu/> вышеназванной информации о гр. невозможн без заполнения Заявителем соответствующей формы на сайте и проставления и отметки о согласии на обработку своих персональных данных.

В пункте 1 Письма ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О надлежащи доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 1 Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласие, полученно посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационнс телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влече нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе: поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента н получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в то числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначн идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежаще (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018г. № 309-КГ17 22298 по делу № А60-63378/2016)».

Исходя из вышеизложенного, приложенные к документам, представленны индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. (вх. № 4622 от 12.08.2021г. скриншот лог-файлов, выписка из лог-файла, формы согласия на обработк персональных данных и согласия на получение информационной и рекламно рассылки, размещенные на сайте <https://silvercard.icu/>, не могут быть расценен Управлением как надлежащее согласие гр. на получения им рекламно информации от индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламораспространител в данном случае – индивидуальный предприниматель Солодкий А.В.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, н соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российско Федерации (далее - КоАП РФ) установлено, что нарушени реламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложени административного штрафа на должностных лиц

06.09.2021г. в УФАС по Тульской области поступили письменные пояснени индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. (вх. № 5121), согласно которы

он добросовестно полагал, что Заявитель, заполнив соответствующую форму на сайте <https://silvercard.icu/> в сети «Интернет» и нажав кнопку «Получить карту» на текстом «Предоставляя свои персональные данные, я подтверждаю, что ознакомлен и согласен с условиями Пользовательского соглашения, Политик обработки персональных данных и даю согласие на обработку персональных данных» на указанном сайте, дал надлежащие согласие на получение им реклам от индивидуального предпринимателя Солодкого А.В.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является момент совершения индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. телефонного звонка рекламного характера от 20.06.2021г. в 18:35 на телефонный номер гр. с номера: +7-958-841-34-02, без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Солодким А.В. подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-777/2021 об административном правонарушении от 3 сентября 2021 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения, к административной ответственности должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого А.В., установленный частью статьи 4.5 КоАП РФ, за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личност правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Солодкого А.В. установлено отягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 2 части статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

Индивидуальный предприниматель Солодкий А.В. привлекался к административной ответственности за совершение административного правонарушения предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ: постановление № 071/04/14.3-516/2021 от 23.07.2021, постановление № 074/04/14.3-2163/2021 от 23.09.2021г., постановление №

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 15 октября 2021 года за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лиц привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

.....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 15 октября 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 29 октября 2021 года

Срок исполнения постановления – 28 декабря 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 28 декабря 2021 года