

Индивидуальному предпринимателю

Ермакову А.В.

.....

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания**

**по делу № 071/04/14.3-90/2021**

**об административном правонарушении**

**19 марта 2021г.**

**г. Тула**

**10 часов**

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области ....., рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-90/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Ермакова Андрея Владимировича (ИНН 772155454999; ОГРНИП 318774600665106; .... в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом (определены назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-90/2021 от 04.03.2021г. (исх. № 2/949) вручено адресом 9 марта 2021г., почтовый идентификатор: 30099157350190),

## УСТАНОВИЛА:

28.08.2020г. в 13:37, 15.09.2020г. в 13:52 на телефонный номер гр. .... : ..... номеров: + ..... и +7 ..... без предварительного согласия абонента поступ телефонные звонки, в ходе которых Заявителю предлагалось воспользоваться услугами АО «Альфа-Банк».

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 3 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 распространенной 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 или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «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 рекламодателя.

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

Согласно Выписке из реестра российской системы и плана номеров (https://rosvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii), оператором телефонных номеров +7 ..... , +7 ..... является ГАОУ «Мегафон».

Исходя из информации, представленной ПАО «Мегафон» (вх. № 6139 от 23.09.2020г. № 6433 от 12.10.2020г.), абонентские номера +7 ..... , +7 ..... выделены индивидуальному предпринимателю Ермакову А.В.

Из сведений, представленных индивидуальным предпринимателем Ермаковым А.В. 30.11.2020г. (вх. № 7325), от 09.12.2020г. (вх. № 7563), следует, что распространение рекламной информации от 28.08.2020г. в 13:37, от 15.09.2020г. в 13:52 на телефонный номер Заявителя: ..... с номеров: +7 ..... и +7 ..... осуществлялось сотрудником индивидуального предпринимателя Ермакова А.В. Документов подтверждающих предварительное согласие ..... на получение ею рекламной информации посредством телефонных звонков от 28.08.2020г. в 13:37, от 15.09.2020г. в 13:52 индивидуальным предпринимателем Ермаковым А.В. не представлено.

18.02.2021. индивидуальным предпринимателем Ермаковым А.В. представлены письменные пояснения по делу № 071/04/14.3-90/2021, согласно которым предварительное согласие абонента ..... на получение ею рекламного сообщения получено на 57-й секунде телефонного разговора между сотрудником индивидуального предпринимателя Ермакова А.В. и Заявителем от 28.08.2020г., запись данного разговора направлена на электронную почту Тульского УФАС Рос [to71@fas.gov.ru](mailto:to71@fas.gov.ru).

Управление отмечает, что согласие абонента на распространение рекламного сообщения, полученное рекламодателем после совершения звонка на телефонный номер абонента, не является предварительным согласием абонента на получение им рекламного сообщения посредством телефонного звонка на его номер телефона. В силу изложенного, приведенная индивидуальным предпринимателем Ермаковым А.В. ссылка на пункт 15 постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не применима к обстоятельствам настоящего дела.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламодатель, в данном случае индивидуальный предприниматель Ермаков А.В.

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

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Ермаковым 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 являются моменты совершения сотрудниками индивидуального предпринимателя

Ермакова А.В. телефонных звонков рекламного характера без предварительного согласия абонента от 28.08.2020г. в 13:37, от 15.09.2020г. в 13:52 на телефонный ..... с номеров: +7 ..... и +7 ..... ;

- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Ермакова А.В. к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (№ ИЭ9965-21-4682187 от 18.03.2021г.) индивидуальный предприниматель Ермаков А.В. относился к указанной категории субъектов в период с 10.01.2019г. по 10.08.2020г. На момент вынесения настоящего постановления Управление не располагает сведениями, позволяющими отнести лицо, в отношении которого выносится постановление, к вышеуказанной категории субъектов.

Таким образом, обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность в действиях индивидуального предпринимателя Ермакова А.В. в ходе рассмотрения настоящего дела не выявлено.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

**Признать** должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Ермакова Андрея Владимировича** (ИНН 772155454999; ОГРНИП 318774600665106; ..... ) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **административного штрафа в размере 4000 (четырёх тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

#### **Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

Сумму штрафа надлежит уплатить:

**Получатель:** ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

**КБК** 161 116 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

**Банк получателя:** Отделение Тула

**БИК** 047003001

**Р\сч** 40101810700000010107

**Назначение платежа** – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **19 марта 2021 года** **нарушение законодательства о рекламе.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, и 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 30.2 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 в законе, 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 наложении штрафа – 19 марта 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 2 апреля 2021 года

Срок исполнения постановления – 1 июня 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 1 июня 2021 годс