

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 024/04/14.3-533/2022 об административном правонарушении

31 марта 2022 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России , рассмотрев материалы дела № 024/04/14.3-533/2022 об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Керимова (далее – ИП Керимов Р.А.).

в отсутствие ИП Керимова Р.А.,

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения: нарушение законодательства о рекламе (частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»)).

Время и место совершения административного правонарушения: 12.08.2021 в 19:59, Красноярский край, г. Красноярск.

Протокол составлен в отсутствие ИП Керимова Р.А.

ИП Керимов Р.А. о времени, дате и месте составления протокола уведомлен надлежащим образом.

В рамках имеющихся полномочий, Красноярским УФАС России было рассмотрено дело № 024/05/18-2307/2021 в отношении ИП Керимова Р.А. по признакам нарушения требований частей 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

В результате рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение о передаче материалов Дела должностному лицу Красноярского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, которым было возбуждено дело об административном правонарушении.

Исходя из представленных материалов, должностным лицом Красноярского УФАС России, государственным инспектором аналитического отдела Е.Б. Терещенко установлено следующее.

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление от Вольфа С.В. (далее – Заявитель) (вх. № 15642 от 23.08.2021) по факту поступления 12.08.2021 в 19:59 на абонентский номер +7-962-067-97-79 от абонента с буквенным идентификатором Kerimov рекламы в виде смс-сообщения следующего содержания: «займ одобрен. Получите деньги 23000 руб [mfo-3co/DRt0ASQ](#)» (далее - Реклама). Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия на получение рекламы от Заявителя, использующего абонентский номер +7-962-067-97-79, что, по мнению Заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия на получение рекламы от Заявителя, использующего абонентский номер +7-962-067-97-79, что, по мнению Заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В результате рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Красноярским УФАС России было установлено наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Исходя из содержания, рассматриваемая Реклама является рекламой финансовых услуг.

Согласно части 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.

Красноярское УФАС России направило запрос в адрес ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о рекламодателе указанной Рекламы.

Согласно письменным пояснениям и документам ПАО «ВымпелКом» следует, что абонентский номер с буквенным идентификатором Kerimov, отправивший смс-сообщение рекламного характера принадлежит индивидуальному предпринимателю Керимову на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 791652150 заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ИП Керимовым Р.А.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательств получения от Заявителя, использующего абонентский номер +7-962-067-97-79, предварительного согласия на получение Рекламы представлено не было, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

На основании изложенного Красноярское УФАС России установило, что Реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18, Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем Рекламы является ИП Керимов Р.А.

В соответствии с пунктом 3 раздела 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, указанных в пунктах 4, 5 и 7 Правил.

На основании пункта 7 раздела 2 Правил, Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России 23.08.2021 поступило рассматриваемое заявление и приложенные к нему материалы.

Таким образом, учитывая, что заявление было передано из ФАС России, Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю обладает полномочиями для возбуждения и рассмотрения дела в отношении ИП Керимова Р.А.

По данному факту Красноярское УФАС России в отношении ИП Керимова Р.А. 09.09.2021

возбудило дело № 024/05/18-2307/2021 по признакам нарушения требований, установленных частями 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела от 09.09.2021 было направлено в адрес ИП Керимова Р.А. заказным письмом с уведомлением. В назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

Определение об отложении Дела и продлении срока его рассмотрения от 08.10.2021 было направлено в адрес ИП Керимова Р.А. заказным письмом с уведомлением.

В назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении Дела от 08.11.2021 было направлено в адрес ИП Керимова Р.А. заказным письмом с уведомлением.

В назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение от 09.12.2021 об отложении Дела было направлено в адрес ИП Керимова Р.А. заказным письмом с уведомлением, рассмотрение дела назначено на 26.01.2022 в 10:00. В назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены. Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80090967883781, на момент рассмотрения Дела было возвращено отправителю из-за истечения срока хранения.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России полагает, что ею приняты все необходимые меры по извещению ИП Керимова Р.А. о времени и месте рассмотрения Дела, в связи с чем, Дело было рассмотрено в отсутствие ИП Керимова Р.А.

Исследовав имеющиеся материалы по Делу, учитывая обращение Заявителя по факту поступления 12.08.2021 в 19:59 на абонентский номер +7-962-067-97-79 от абонента с буквенным идентификатором Kerimov рекламы в виде смс-сообщения, без получения предварительного согласия на получение рекламы от Заявителя, использующего абонентские номер +7-962-067-97-79, а так же сведения, представленные ПАО «ВымпелКом» о том, что владельцем абонентского номера с буквенным идентификатором Kerimov, совершившем рекламный звонок Заявителю, является ИП Керимова Р.А. на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 791652150 заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ИП Керимовым Р.А., Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП Керимовым Р.А. требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Резолютивная часть решения по делу согласно подпункту «г» пункта 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно пункту 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагает информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» ИП Керимовым Р.А. устранены.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС установила факты нарушения ИП Керимовым Р.А. требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившиеся в направлении Заявителю звонка рекламного характера без предварительного согласия на получение рекламы.

По итогам рассмотрения Дела, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение № 024/05/18-2307/2021 от 04.02.2022:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную ИП Керимовым Р.А., поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП Керимову Р.А. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Письмом Красноярского УФАС России от 04.02.2022 ИП Керимову Р.А. было предложено явиться 22 февраля 2022 года в 14 часов 30 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Уведомление о составление протокола (исх. № 1707 от 04.02.2022) было направлено ИП Керимову Р.А. в адрес заказным письмом по адресу регистрации (почтовый идентификатор № 80086869778805).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80086869778805, на момент рассмотрения Дела было возвращено отправителю из-за истечения срока хранения 14.02.2022.

Государственный инспектор аналитического отдела Е.Б. Терещенко полагает, что ею приняты все необходимые меры по извещению ИП Керимова Р.А. о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, в связи с чем протокол составлен в отсутствие ИП Керимова Р.А.

В соответствии с частью 1 статьи 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, ИП Керимов Р.А., являясь рекламодателем, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Копия протокола № 024/04/14.3-533/2022 об административном правонарушении от 22 февраля 2022 года и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены в адрес ИП Керимова Р.А. заказным письмом с уведомлением (трек-номер отправления 80080570361677).

Рассмотрение дела № 024/04/14.3-533/2022 было назначено на 11.03.2022, в назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился. Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80080570361684, на момент рассмотрения Дела письмо прибыло в место вручения.

В связи с тем, что ИП Керимов Р.А. к моменту рассмотрения дела о дате, времени и месте рассмотрения дела № 024/04/14.3-533/2022 не был уведомлен надлежащим образом заместитель руководителя Красноярского УФАС России А.А. Овчар, руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 29.4, частью 1 статьи 29.7 КоАП РФ, принял решение о продлении срока рассмотрения дела № 024/04/14.3-533/2022 на один месяц и об отложении его рассмотрения.

Определение об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.3-533/2022 и продлении срока его рассмотрения от 11.03.2022 было направлено в адрес ИП Керимов Р.А. заказным письмом (трек-номер отправления 80080570361677).

Рассмотрение дела № 024/04/14.3-533/2022 было назначено на 31.03.2022, в назначенное время ИП Керимов Р.А. на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился. Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80080570361677, на момент рассмотрения Дела письмо возвращено из-за истечения срока хранения.

В пункте 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано, что «...С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее – индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя.

Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте

своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу».

В соответствии со статьей 165.1 «Гражданского кодекса Российской Федерации (части первой)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 10.01.2022 адресом места жительства ИП Керимова Р.А. является: 111250, г. Москва, ул. Лефортовский Вал, дом 9, корпус 1, кв. 1

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России полагает, что ею приняты все необходимые меры по извещению ИП Керимова Р.А. о времени и месте рассмотрения Дела, в связи с чем Дело было рассмотрено в отсутствие представителя ИП Керимова Р.А.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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.

В силу статьи 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Из материалов дела следует, что в рассматриваемом случае распространение вышеназванной ненадлежащей рекламы было допущено ИП Керимовым Р.А.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод о том, что ИП Керимова Р.А. имел возможность для исполнения требований, предусмотренных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие не возможным выполнение указанных требований, отсутствовали.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного

правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьи 4.2. КоАП РФ не установлено.

В действиях индивидуального предпринимателя – ИП Керимов Р.А. установлено отягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

ИП Керимов Р.А. привлекался к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ; постановление Алтайского республиканского УФАС России № 004/04/14.3-347/2021 от 07.10.2021г.

Данное обстоятельство в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ относится к обстоятельствам, отягчающим административную ответственность.

На основании изложенного, при отсутствии обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении (ст. 29.2 КоАП РФ), а также обстоятельств, при которых производство по делу подлежит прекращению (ст. 28.9 КоАП РФ), установив факт нарушения законодательства о рекламе, руководствуясь статьями 4.1.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Керимов Р.А. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Привлечь ИП Керимов Р.А. к административной ответственности и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей 00 копеек.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу в соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В трехдневный срок с момента уплаты штрафа в адрес Красноярского УФАС России надлежит представить надлежащим образом заверенные копии подтверждающих документов.

Сумма наложенного штрафа должна быть уплачена по следующим реквизитам:

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно пункту 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии со статьей 31.9 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания подлежит исполнению в течение года со дня его вступления в законную силу.