

, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области – ..... (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03.04.2023г. №056/04/14.3-325/2023, материалы административного дела 056/04/14.3-325/2023, материалы комиссионного дела №056/05/18-908/2022 по факту нарушения ИП требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации от 03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»), выразившееся в распространении рекламы путем использования телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы.

ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

отсутствии ИП Б, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

### **УСТАНОВИЛА:**

адрес Оренбургского УФАС России 08.11.2022г. вх. №10115 поступило обращение Д.В. по факту получения 08.11.2022г. в 16:13 на свой абонентский номер звонка рекламного характера с номера 9581115282, следующего содержания: «Здравствуйтесь, это Андрей IT-менеджер «ai фитнес» у меня отличная новость помимо скидки в 15 тысяч рублей для вас на безлимитный фитнес, вы также можете выиграть айфон. Нажмите «1» и я вам перезвоню и расскажу все подробности, нажмите 1 и мы забронируем вам это предложение на 3 дня».

указанная информация по смыслу части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: она предназначена для неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, которым в данном случае является – фитнес клуб.

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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

согласно пп. 3 п. 15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

рассмотрев признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении указанной рекламы, Определением исх. №9630 от 28.12.2022г. в отношении ИП Б было возбуждено Комиссионное дело №056/05/18-908/2022.

решением Комиссии по делу №056/05/18-908/2022 реклама была признана ненадлежащей и нарушающей требования, установленные ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

проанализировав материалы Комиссионного дела и действующее законодательство должностным лицом установлено следующее.

согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи ([www.rossvyaz.ru](http://www.rossvyaz.ru)), номер +79581115282 с которого поступил рекламный звонок входит в ресурс центрации ООО «И».

ДО «И» в своем ответе (от 24.11.2022г. вх. №10652) указало, что номер +79581115282 выделен поговору об оказании услуг связи от 04.05.2016г. № юридическому лицу – ООО «С».

свою очередь, ООО «С» в своем ответе (от 25.11.2022г. вх. №10742) сообщило, что 20.10.2022г. в рамках Договора об оказании услуг от 11.09.2019г. № абонентский номер +79581115282 был передан в пользование ИП Б.

Согласно предмету вышеуказанного Договора, Оператор на основании Лицензий №, №, №, Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций обязуется оказать абоненту (ИП Б) услуги, а абонент обязуется оплачивать указанные услуги в порядке и сроки, указанные в настоящем Договоре.

соответствии с п. 3.1.1 Оператор обязуется выполнить работы по выделению телефонных номеров и по подключению услуг в срок, указанный в заказе.

факт передачи номера: +79581115282 ИП Б подтверждается заказом от 20.10.2022г. № и приложением №1 к заказу № от 20.10.2022г.

Должностным лицом установлено, что заявитель Д.В. не давал предварительного согласия ИП Б на размещение вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи, доказательства иного в материалы дела не представлены.

Исходя из имеющихся материалов и установленных фактов рекламодателем определен ИП Б данный факт подтвержден решением Комиссии по делу №056/05/18-908/2022.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с исполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Это совершение административного правонарушения – г. Оренбург.

Время совершения административного правонарушения – 08.11.2022г. 16 ч. 13 м. (местного времени).

соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за

торое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

роки давности привлечения ИП Б к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о рекламе, предусмотренные ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Силою примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

На ИП Б состоит в том, что лицо не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Силою административного наказания является предупреждение совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами, следовательно, назначение административного наказания и определение его размера в каждом конкретном случае должно основываться на принципах справедливости наказания, его соразмерности совершенному правонарушению (ст. 3.1 КоАП РФ).

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое ИП Б привлечен к административной ответственности, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

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

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

В данном случае, правонарушение является формальным, в связи с чем, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям не наступлением каких-либо материальных последствий нарушения, а пренебрежительным отношением к формальным требованиям, предусмотренным ФЗ «О рекламе», так как ИП Б посягает на установленный

порядок в области распространения рекламы.

Исходя из вышеизложенного, оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения ИП Б от административной ответственности не имеется.

В соответствии с ч. 1 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 настоящего Кодекса и закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Вместе с тем, согласно п. 4 ч. 3 ст. 1 Федерального закона от 31.07.2020г. №248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе.

В силу данных обстоятельств, Должностным лицом не может быть применена норма ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

При назначении административного наказания Должностным лицом учтено, что обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

В соответствии с пп. 1, 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются: продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его; повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В качестве отягчающих обстоятельств установлены следующие: к административной ответственности за аналогичное правонарушение ИП Б неоднократно привлекался Иркутским УИАС России (постановление от 18.08.2022г. №038/317/22, постановление от 18.08.2022г. №038/318/22); Тюменским УФАС России (постановление от 05.09.2022г. № 072/04/14.3-427/2022).

Таким образом, с учетом характера совершенного ИП Б административного правонарушения, установленных по делу обстоятельств, наличия смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств, Должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения на ИП Б административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения им новых правонарушений.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛА:**

Признать индивидуального предпринимателя – Б. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Назначить индивидуальному предпринимателю – Б. административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Руководитель Управления

.....

соответствии с ч. 1 ст. 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 РФ.

соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет Российской Федерации в полном объеме.

реквизиты для уплаты штрафа.

наименование получателя:

ИН

ИП

ТМО

ИНК получателя:

номер банковского счета (корреспондентский счет):

номер казначейского счета (для учета и распределения поступлений):

ИК

УИН

КБК

значение платежа: Оплата штрафа по постановлению №056/04/14.3-325/2023 за ИП Б

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте to56@fas.gov.ru.

Согласно ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Согласно ст. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения и получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении

тупает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление было обжаловано или опротестовано.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.