

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «...» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-18-13/2019, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Малыгина Григория Валентиновича (ИНН 430502837321, зарегистрирован по адресу: 610000, г. Киров, «...») по факту нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

ИП Малыгин Г.В. на рассмотрение административного дела № 07-18-13/2019 не явился, о времени и месте рассмотрения дела индивидуальный предприниматель извещен надлежащим образом 07.03.2019г. в 08 час. 30 мин. (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 46004632810541).

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 Кодекса об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, дело об административном правонарушении рассматривается в их отсутствии.

Руководствуясь ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ дело № 07-18-13/2019 рассматривается в отсутствии ИП Малыгина Г.В.

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо установило, что 20.11.2018 г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило обращение «...» о получении 17.11.2018г. в 16час. 06мин. на номер его мобильного телефона «...» нежелательного телефонного звонка рекламного характера следующего содержания: «Добрый день. Менеждер Анна. Для Вас есть предложение в сфере финансовых услуг – уникальная карта с лимитом до 500 тысяч рублей и льготным периодом 100 дней. Для получения более подробной информации оставайтесь на линии», поступившего с абонентского номера телефона +79913930434.

«...» указывает, что не выражал своего предварительного согласия на получение рассматриваемой рекламы, распространяемой посредством электронной связи.

Решением по делу № 07-17-02/2019 установлено, что вышеуказанная информация отвечает понятию реклама, закрепленного частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – финансовой услуге – карте с лимитом до 500 тысяч рублей и льготным периодом 100 дней. Следовательно, на данную информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Статья 18 ФЗ «О рекламе» устанавливает определенные требования и ограничения к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» определено, что 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. 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.

Оренбургским УФАС России в рамках рассматриваемого обращения был направлен запрос в адрес ПАО «Ростелеком» о предоставлении сведений о лице, с телефонного номера которого осуществлен указанный звонок. Согласно представленному ответу оператора связи (вх. 9999э от 26.12.2018г.), абонентский номер телефона +79913930434 в соответствии с договором об оказании услуг подвижной связи « ... » предоставлен индивидуальному предпринимателю Малыгину Григорию Валентиновичу (ИНН 430502837321, зарегистрирован по адресу: 610000, г. Киров, «...»).

Оренбургским УФАС России был направлен запрос исх. 13548 от 28.12.2018г. в адрес ИП Малыгина Г.В. о предоставлении следующих сведений: кем осуществлен вышеуказанный телефонный звонок с предложением в сфере финансовых услуг, поступивший на номер телефона заявителя («...») «...» с номера телефона +79913930434, принадлежащий ИП Малыгину Г.В.; кем определено содержание

рассматриваемой рекламы; кому принадлежит инициатива распространения указанной рекламы; цель распространения рекламы. Данный запрос информации, согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 46004626012661, был получен ИП Малыгиным Г.В. 10.01.2019г., однако запрашиваемые сведения в адрес Управления в установленный запросом срок, а также на дату принятия решения 05.02.2019г. - индивидуальным предпринимателем не представлены.

Решением по комиссионному делу № 07-17-02/2019 реклама, направленная посредством телефонного звонка 17.11.2018г. в 16час. 06мин. на номер мобильного телефона гр. «...» с содержанием: «Добрый день. Менеждер Анна. Для Вас есть предложение в сфере финансовых услуг – уникальная карта с лимитом до 500 тысяч рублей и льготным периодом 100 дней. Для получения более подробной информации оставайтесь на линии», поступившая с абонентского номера телефона +79913930434, признана ненадлежащей, поскольку нарушает требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Учитывая вышеизложенное, в действиях ИП Малыгина Г.В. (ИНН 430502837321) при осуществлении звонка рекламного характера с принадлежащего ему номера телефона +79913930434 на номер телефона «...», было допущено нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Должностным лицом установлено, что, исходя из имеющихся материалов дела № 07-17-02/2019, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, направленной посредством телефонного звонка гр. «...» является ИП Малыгина Г.В. (ИНН 430502837321, зарегистрирован по адресу: 610000, г. Киров, ул. «...»).

В отношении ИП Малыгина Г.В. (ИНН 430502837321) возбуждено дело об административном правонарушении № 07-18-13/2019 – часть 1 статьи 14.3 КоАП по факту нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, а именно распространение рекламы посредством телефонного звонка на номер телефона гр. «...» с абонентского номера телефона +79913930434 без предварительного согласия адресата на получение рекламы (ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе») несет индивидуальный предприниматель Малыгин Г.В. (ИНН 430502837321, зарегистрирован по адресу: 610000, г. Киров, ул. «...»).

Согласно ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ИП Малыгин Г.В. признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у индивидуального предпринимателя имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», но ИП Малыгиным Г.В. не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Вина ИП Малыгина Г.В. в рамках дела об административном правонарушении № 07-18-13/2019 в совершении данного правонарушения не оспаривается.

Принимая во внимание положения ст. 2.4 КоАП РФ вина ИП Малыгина Г.В. в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку индивидуальный предприниматель не осознавал противоправности характера своего деяния и не предвидел возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должен был в силу своего правового статуса и мог (доказательства обратного в материалы дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Таким образом, в действиях ИП Малыгина Г.В. присутствует состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Должностным лицом установлено, что местом совершения административного правонарушения является город Санкт - Петербург.

Время совершения административного правонарушения - 17.11.2018г.

При назначении административного штрафа должностным лицом учтено, что обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП Малыгина Г.В., материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: на момент рассмотрения дела указанное нарушение устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение ИП Малыгин Г.В. не привлекался.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе») 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.

Следовательно, действия индивидуального предпринимателя Малыгина Г.В. влекут наложение административного штрафа на него от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 или 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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей,

объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ИП Малыгин Г.В. (ИНН 430502837321) включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – микропредприятие.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ИП Малыгиным Г.В. совершено впервые. Со стороны индивидуального предпринимателя отсутствует причинение вреда или возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что замена административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ИП Малыгин Г.В. привлечен Оренбургским УФАС России к административной ответственности в

виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не могут быть признаны малозначительными, 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.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

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:

1. Признать индивидуального предпринимателя Малыгина Григория Валентиновича (ИНН 430502837321, адрес: 610000, г. Киров, ул. «...») виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ - за нарушение требований частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ заменить на предупреждение.

Врио руководителя управления

«...»