

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о назначении административного наказания

#### по делу № 058/04/14.3-409/2020 об административном правонарушении

07 августа 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого,

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-409/2020, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, в связи с совершением деяния, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 30.06.2020 № 058/04/14.3-409/2020 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

РФ) протокола об административном правонарушении от 30.06.2020 № 058/04/14.3-409/2020 и материалов дела следует.

В Пензенском УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-168/2020 о привлечении к административной ответственности ИП по факту нарушения части 1,2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Нарушение законодательства о рекламе ИП рекламой решением Комиссии Пензенского УФАС России от 10.06.2020 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей административному наказанию.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на совершение административного правонарушения, является поводом к возбуждению административного дела.

буждению дела об административном правонарушении, предусмотренном п. 14.3 настоящего Кодекса.

рассмотрение настоящего дела 07.08.2020 ИП не явилась. Все почтовые уведомления (с определениями о месте и времени рассмотрения дела № 04/14.3-409/2020), направляемые по адресу ИП, возвращались в Пензенское УФАС России с пометкой: «истек срок хранения».

Пензенское УФАС России предприняло все меры для установления и обеспечения надлежащего уведомления ИП.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на неточные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным образом помимо воли юридического лица).

В свете вышеизложенного, считаю возможным рассмотреть дело в отсутствие ИП.

После рассмотрения материалов настоящего административного дела, прихожу к выводу о виновности ИП.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и устанавливается, что совершение ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-168/2020 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение абонента ПАО «Вымпелком», перенаправленное операторской службой (от 14.02.2020 вх. №603-э) по вопросу нарушения законодательства о рекламе. Заявитель сообщил, что 14.02.2020 в 11:30 телефонного звонка с номера +7 на номер его мобильного телефона +7 с рекламой продажи квартир. Заявитель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора, из которой следует, что звонок совершен путем автоматического дозвона.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации мобильных номеров +7; +7 принадлежат оператору ПАО «Вымпелком».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России 14.02.2020 . № 1163-2) направлен запрос в ПАО «Вымпелком».

адрес Пензенского УФАС России 06.03.2020 (вх.№990-э) поступил ответ ПАО «Вымпелком», согласно которому установлено следующее.

абонентский номер <...> выделен К... по договору оказания услуг связи.

К... представлена детализация звонков на абонентский номер <...> за 14.02.2020, согласно которой 14.02.2020 в 11:30 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

абонентский номер +7 выделен абоненту – индивидуальному предпринимателю К... на основании договора № от 27.09.2019 на оказание услуг связи «Билайн».

14.02.2020, 02.04.2020, 28.05.2020 в адрес Пензенского УФАС России поступили письменные объяснения ИП К..., согласно которым в сообщении, который услышал абонент, не озвучивалось: ни наименование организации, ни перечень услуг или тарифных планов, и никаких иных идентифицирующих данных, позволяющих определить абонента или объект рекламирования.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно предоставленных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «Вымпелком» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона шестисот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, ипотека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные предложения нажмите 2».

Из содержания сообщения, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 14.02.2020, представленной в материалы дела заявителем Заявителя – ПАО «Вымпелком».

В материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо (автоответчик), осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ИП К..., озвучивает информацию о привлечении внимания к продаже квартир в Пензе, формированию или поддержанию интереса к ним и их продвижению на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона

используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как неопределенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в тексте указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Информация выше полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги по продаже квартир в Пензе.

Согласно с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, 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.

Судья Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, 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

адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфрон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о ламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от «ретного рекламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, дставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

зы автоответчика: «Предлагаем Вам квартиры в Пензе от одного миллиона исот тысяч рублей, несколько вариантов отделки, развитая инфраструктура, гека от 5%. Хотите узнать подробности нажмите 1. Не хотите узнать подобные дложения нажмите 2» относятся к рекламе услуг недвижимости, согласие на пространство которых заявитель не давал.

лу части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей «тросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и и) набора абонентского номера без участия человека (автоматического занивания, автоматической рассылки).

ись телефонного разговора, представленная Заявителем, содержит в начале го разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный офрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь звека (автоматизированная запись), что позволяет сделать вывод о том, что в э осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и и) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое занивание, автоматической рассылки), что указывает на признаки нарушения ги 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

пространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться ко при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при элении для этих целей абонентского номера или уникального кода нтификации.

ятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или ннизация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод эжных средств, телеграфное или иное сообщение.

м образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями бщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по м электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое

асие на получение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило эделенные действия по доведению рекламы до потребителя.

диатором звонка с предложением продажи квартир на номер Заявителя без предварительного согласия является ИП , что подтверждается надлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), дений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

вязи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на пространство рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в женском УФАС России сведения и документы о получении отправителем асия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи тствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям ги 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ументов, материалов, указывающих, что ИП приняты достаточные меры по лудению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1, ги 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного актера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении а не получено, ИП не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая бованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. адлежащая реклама не допускается.

етственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со гьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем иется лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в ой форме и с использованием любых средств.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства детельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном ае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую ламу, т.е. ее рекламораспространителя – ИП

им образом, распространение 14.02.2020 в 11:30 посредством телефонного ка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 ирушением части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ствия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по смотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как ушение требований части 1 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а пространяемая реклама признана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных вонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение

лагодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем  
одательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями  
настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31  
гоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан  
змере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от  
трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч  
лей до пятисот тысяч рублей.

то совершения административного правонарушения: г. Москва.

мя совершения административного правонарушения: 14.02.2020.

м образом, в действиях ИП , содержится состав административного  
онарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3  
П РФ.

ответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание  
ется установленной государственной мерой ответственности за совершение  
инистративного правонарушения и применяется в целях предупреждения  
эршения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими  
ами.

илу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение  
инистративного правонарушения назначается в пределах, установленных  
ном, предусматривающим ответственность за данное административное  
онарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

тью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность  
де административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух  
ч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч  
лей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

сте с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами  
ого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим  
дпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и  
дическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное  
инистративное правонарушение, выявленное в ходе осуществления  
дарственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если  
ачение административного наказания в виде предупреждения не  
дусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или  
на субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях,  
инистративное наказание в виде штрафа подлежит замене на  
дупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи  
астоящего Кодекса.

илу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного  
зания, выраженная в официальной порицании физического или юридического  
а. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение  
навливается за впервые совершенные административные правонарушения  
отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда

ни 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 причинении имущественного ущерба.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении возлагается на виновного выяснению обстоятельств, смягчающие административную ответственность, и обстоятельств, отягчающие административную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Согласно ст.51 Конституции Российской Федерации:

Лицо не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного индивидуальным предпринимателем административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать индивидуального предпринимателя виновной в совершении



административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена  
статьей 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.