

Индивидуальному предпринимателю

<...>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-1299/2023

«17» октября 2023г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Резолютивная часть объявлена - 17.10.2023

Полный текст постановления изготовлен -18.10.2023

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1299/2023, возбужденного протоколом от 03.10.2023 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП 322300000030115, дата присвоения ОГРНИП 13.12.2022, ИНН 301709495184, далее - ИП <...>) в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

## УСТАНОВИЛА:

24.08.2023 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-434/2023 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <...>, нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») при распространении 12.03.2023 в 11 часов 41 минуту посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> без согласия заявителя рекламы следующего содержания:

«-Карта «Халва» дарит бесплатное обслуживание при ее оформлении. Смотрите: «Лимит по карте до 500 000 (пятист тысяч), рассрочка на любые покупки для Вас и целых 18 месяцев без процентов (%). Рассмотрите это предложение? Хорошо?»

-Откуда у Вас мой номер?»

-Мы берем все контакты из Интернета, из открытых источников. Вероятно, Вы или

оставляли раньше объявления или делали заказ в Интернет-магазинах наших партнеров. В любом случае, не буду больше Вас отвлекать, извините, всего доброго!».

А также ИП <...> было выдано предписание (исх. от 25.08.2023 № ТМ/7881/23) о прекращении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, которое исполнено, информация об исполнении данного предписания имеется в материалах дела (исх. от 16.10.2023 б/н, вх. от 17.10.2023 № 9680-ЭП/23).

Поступление звонка 12.03.2023 в 11 часов 41 минуту на телефон заявителя подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <...>.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Ростелеком» (исх. от 03.04.2023 б/н, вх. от 04.04.2023 № 3153-ЭП/23), следует, что с 10.03.2023 по 12.03.2023 номер <...> был выделен ИП <...>. Адрес регистрации: <...>. ЛС 596009233104 на основании договора № 7640216 от 19.12.2022.

Следовательно, абонентский номер <...>, с которого 12.03.2023 заявителю поступил звонок с нежелательной рекламой принадлежал ИП <...>.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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. 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.

Согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер <...> заявитель не давал, что вступает в противоречие с требованием части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Следовательно, распространение ИП <...> рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения 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», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 12.03.2023 в 11 часов 41 минуту.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: Кемеровская область-Кузбасс, г. Новокузнецк.

29.08.2023 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 03.10.2023 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «16.09.2023 10:55 вручение адресату» имеется в материалах дела).

03.10.2023 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1299/2023 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении. 03.10.2023 определением о назначении даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1299/2023 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 17.10.2023 на 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «16 октября 2023 00:00 Возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела). 17.10.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1299/2023 в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1299/2023 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам. Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение

норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась. ИП <...> документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, у ИП <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было. Следовательно, действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, следует признать виновными. Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-1299/2023 от 03.10.2023, решением Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/18-434/2023 от 24.08.2023 и другими материалами. Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек. При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность (статья 4.1 КоАП РФ). В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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. Согласно части 1 статьи 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи. Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность, за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Согласно части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте [rsmp.nalog.ru](http://rsmp.nalog.ru) ИП <...> имеет статус микропредприятия.

При этом в силу части 3 статьи 4.1.2 КоАП РФ размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи, не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

Указанная позиция отражена в письме ФАС России № МШ/116843/22 от 27.12.2022.

Кемеровским УФАС России данное дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, по итогам рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (дело № 042/05/18-434/2023), при этом нарушение совершено впервые, следовательно часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств. При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к выводу о наличии иных смягчающих вину

обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ИП <...> впервые, а также исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ИП <...> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.1.2, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП 322300000030115, дата присвоения ОГРНИП 13.12.2022, ИНН 301709495184) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП 322300000030115, дата присвоения ОГРНИП 13.12.2022, ИНН 301709495184) штраф в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032 ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900 БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 161 1 16 01141 01 0003 140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001792778

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-1299/2023).

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 РФ.

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

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии со статьей 29.11 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 КоАП РФ, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления <...>