

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №046/04/14.3-814/2020 об административном правонарушении

28 декабря 2020 года

г.Курск

Заместитель руководителя Управления - начальник отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный 16.12.2020г. в отношении индивидуального предпринимателя Р.Р.В. (...), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, и приложенные к нему материалы дела, в присутствии специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России (...), в отсутствие ИП Р.Р.В. (о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом), в отсутствие представителя ИП Р.Р.В. Л.С.С. по доверенности от 01.10.2020г. (о времени и месте рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

сто, время совершения и существо административного правонарушения:)

В Курское УФАС России из Новосибирского УФАС России поступило заявление (вх. №4769 от 27.08.2020г.) гражданина С.В.В. (телефонный номер (...)) о незаконном, по мнению заявителя, распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка, что содержит признаки нарушения ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Как следует из содержания обращения, 07.07.2020г. в 17 часов 27 минут на телефонный номер (...) гражданина С.В.В. поступил телефонный звонок следующего содержания: *«...Здравствуйте! Для вас специальное предложение. Новые автомобили «мицубиши» с выгодой до трехсот восьмидесяти тысяч рублей. Эксклюзивные условия приобретения. В кредит от пяти процентов. Хотите узнать подробности? Нажмите «один»* (звонок поступил с телефонного номера: (...)). Данный факт подтверждается детализацией предоставленных услуг связи абонента номера (...), представленной гражданином С.В.В. в заявлении, а также ПАО «МТС» (оператором связи абонента номера (...)) на запрос антимонопольного органа.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

В этой связи информация: *«...Здравствуйте! Для вас специальное предложение. Новые автомобили «мицубиши» с выгодой до трехсот восьмидесяти тысяч рублей. Эксклюзивные условия приобретения. В кредит от пяти процентов. Хотите узнать подробности? Нажмите «один», содержит все признаки рекламы и, следовательно, является рекламой.*

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно документированной информации, представленной ПАО «Вымпелком», номер телефона (...) в соответствии с договором №(...) от 05.02.2020г., выделен ИП Р.Р.В. (...).

На запрос Курского УФАС России (вх.№3806 от 24.09.2020г.) ИП Р.Р.В. согласие абонента С.В.В. на получение указанной рекламы не представил. Пояснил, что 07.07.2020г. в 17 часов 27 минут с телефонного номера (...) на номер (...) телефонного звонка не поступало.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Р.Р.В. (...).

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Таким образом, Комиссией было установлено, что реклама: *«...Здравствуйте! Для вас специальное предложение. Новые автомобили «мицубиши» с выгодой до трехсот восьмидесяти тысяч рублей. Эксклюзивные условия приобретения. В кредит от пяти процентов. Хотите узнать подробности? Нажмите «один»* распространялась по сетям электросвязи посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента С.В.В., поскольку рекламодатель ИП Р.Р.В. не доказал, что такое согласие было получено.

Нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» совершено рекламодателем ИП Р.Р.В.

Указанный факт нарушения ФЗ «О рекламе» установлен **решением Комиссии Курского УФАС России по делу №046/05/18-685/2020 от 16.11.2020г.** По результатам рассмотрения дела ИП Р.Р.В. выдано предписание об устранении допущенного нарушения. Представитель ИП Р.Р.В. Л.С.С. в письме от 05.12.2020г. сообщила, что абонентский номер (...) гражданина С.В.В. исключен из списка абонентов, которым ИП Р.Р.В. мог бы сделать телефонный звонок. Доказательства прекращения распространения ИП Р.Р.В. указанной рекламы не представлены представителем ИП Р.Р.В. Л.С.С. в материалы дела. Также Л.С.С. сообщила, что с телефонного номера (...) на номер (...) телефонного звонка не поступало (доказательств данного факта в материалы дела не представила).

Решением Комиссии Курского УФАС России по делу №046/05/18-685/2020 от 16.11.2020г. ИП Р.Р.В. признан нарушившим ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе». Указанное нарушение законодательства РФ о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ. После принятия Комиссией решения по делу №046/05/18-685/2020, материалы дела были переданы уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении. В этой связи, в отношении ИП Р.Р.В. был составлен протокол №046/04/14.3-814/2020 об административном правонарушении от 16.12.2020г. Дело №046/04/14.3-814/2020 об административном правонарушении, согласно п.3 ч.4 ст.28.1 КоАП РФ, считается возбужденным с момента составления протокола №046/04/14.3-814/2020 об административном правонарушении.

В Курское УФАС России от ИП Р.Р.В. поступило возражение на протокол об административном правонарушении. ИП Р.Р.В. считает, что в материалах дела отсутствует текст телефонного звонка, поэтому установить содержание состоявшегося разговора полагает невозможным. Считает, что отсутствие информации и объекта рекламирования может указывать на то, что указанный звонок не направлен на продвижение на рынке какого-либо объекта рекламирования. Полагает, что целью совершения указанного звонка является получение статистических данных, и в этой связи данная информация не является рекламой.

Также ИП Р.Р.В. указал, что получатель данной информации, заполнив форму на сайте <https://cbprn.ru/> центра бесплатного подбора недвижимости, выбрал категорию и оставил номер телефона для получения информации (обратного звонка); получатель был предупрежден о том, что нажимая на кнопку, он принимает положение и дает согласие на обработку персональных данных.

Данные доводы являются неправомерными на основании следующих материалов дела и нормативных актов.

В материалах дела имеется содержание телефонного звонка, поступившего 07.07.2020г. в 17 часов 27 минут на телефонный номер (...) гражданина С.В.В. с телефонного номера (...), выделенного ИП Р.Р.В., отраженное Новосибирским УФАС России в акте фиксации информации от 10.07.2020г. из представленного заявителем аудио-файла.

Комиссией Курского УФАС России по делу №046/05/18-685/2020 было установлено, что указанная информация содержит все признаки рекламы и, следовательно, **является рекламой.**

В соответствии с письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования ст. 18 ФЗ «О рекламе»,

поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (п. 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В соответствии с письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19, Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта **наличия согласия абонента** на получение рекламы по сетям электросвязи на **рекламодателя**.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о распространении ИП Р.Р.В. рекламы с нарушением требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» и о наличии в действиях ИП Р.Р.В. вины в совершении правонарушения, поскольку у ИП Р.Р.В. имелась возможность для соблюдения требований законодательства РФ о рекламе, но им не были предприняты все необходимые меры для соблюдения требований закона.

Нарушение законодательства РФ о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях

Состав указанного административного правонарушения является формальным, то есть для наступления административной ответственности имеет значение не наступление общественно опасных последствий, а лишь сам факт нарушения установленных законодательством РФ о рекламе требований. Таким образом, само действие или бездействие виновного лица образует законченный состав административного правонарушения.

При рассмотрении дела обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

В соответствии со ст.14.3 КоАП РФ, за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или **рекламодателем** законодательства 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.

В соответствии с ч.1 ст.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.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, сведения об ИП Р.Р.В. включены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства. В этой связи, к ИП Р. Р.В. применимы положения ч.1 ст.4.1.1 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения – г.Курск.

Время совершения правонарушения – 07.07.2020г. 17 часов 27 минут. Факт нарушения установлен решением Комиссии Курского УФАС России по делу №046/05/18-685/2020 от 16.11.2020г.

Доказательствами правонарушения являются:

1. Заявление гражданина С.В.В. (вх.№4769 от 27.08.2020г.)
2. Акт фиксации информации от 10.07.2020г.
3. Решение Комиссии Курского УФАС России по делу №046/05/18-685/2020 от 16.11.2020г.
4. Материалы дела №046/05/18-685/2020.
5. Протокол об административном правонарушении №046/04/14.3-814/2020 от 16.12.2020г.
6. Материалы дела №046/04/14.3-814/2020.

На основании изложенного, учитывая совершение ИП Р.Р.В. указанного административного правонарушения впервые, с учетом степени вины ИП Р.Р.В., а также статуса ИП Р.Р.В., являющегося субъектом малого предпринимательства, руководствуясь ст.ст.1.5, 2.4, 4.1.1., ч.1 ст.14.3, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя Р.Р.В. (...), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.
2. За совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, привлечь индивидуального предпринимателя Р.Р. В. к административной ответственности, заменив административное наказание в виде штрафа на предупреждение.

В соответствии с ч.3 ст.30.1 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления –

начальник отдела товарных и финансовых рынков

Курского УФАС России

(...)