

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

31 марта 2021 года

Санкт-Петербург

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-174/2021, возбуждённого в отношении ИП <...> (адрес места нахождения: <...>).

УСТАНОВИЛА:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступили документы и материалы (вх. № 3053-ЭП/21 от 29.01.2021), переданные управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетии (далее — Ингушское УФАС России) (исх. № 270-к5 от 29.01.2021) для возбуждения дела об административном правонарушении по факту нарушения ИП <...> части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе).

В Ингушское УФАС России от ФАС России по электронной почте поступило заявление гр. <...> по признакам нарушения требований Закона о рекламе.

Согласно заявлению гр. <...> следует, что 10.04.2020 г. в 09 часов 45 минут на его мобильный телефон (номер <...>) присылали нежелательное SMS-сообщение (рекламу), отправителем которого является номер <...> следующего содержания: «25 000 рублей БЕЗ ПРОЦЕНТОВ, получить за 5 минут — sv4.co/6X23H».

Исследовав материалы дела, Комиссия Ингушского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что реклама — это 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 силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2013 № АК/24455/13, под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному списку. Информация, указанная в рассматриваемом SMS — сообщении (рекламе), содержит сведения об услугах обобщенного характера, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

Таким образом, SMS-сообщение (реклама): «25 000 рублей БЕЗ ПРОЦЕНТОВ, получить за 5 минут cv4.co/6X23H» является рекламой, так как оно не персонифицировано, направлено на привлечение внимания, формирование интереса у потребителя (абонента), и содержит нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона 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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с

таким требованием.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В целях установления надлежащего лица и привлечения его по данному делу в качестве рекламодателя вышеуказанного SMS-сообщения (рекламы), Ингушским УФАС России в адрес Пермского филиала публичного акционерного общества «Ростелеком» (далее - Пермский филиал ПАО «Ростелеком») были направлены запросы (исх. от 13.04.2020 № 1354-КБ, от 13.04.2020 № 1359-КБ) о необходимости представления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. Морозова Я.И.

В своем ответе (исх. от 22.04.2020 .N2 0501/05/2552/20, вх. Управления от 23.04.2020 № 1479-ЭП) Пермский филиал ПАО «Ростелеком» сообщает, что абонентский номер 8(991)8093225 выделен в пользование индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: 053101751378, ОГРНИП: 319774600061161; юридический адрес: <...>) по Договору об указании услуг подвижной связи № 7189374 от 27.02.2020 года. Оборудованием ПАО «Ростелеком» 10.04.2020 года зафиксирована отправка SMS-сообщения с абонентского номера <...> в адрес абонентского номера <...>.

Ингушским УФАС России в адрес ИП Абдулаева М.Б. были направлены запросы (исх. от 08.05.2020 № 1772-КБ и от 27.05.2020 № 2070-0) о необходимости представления доказательства получения предварительного согласия абонента - гр. <...>

Однако в Ингушское УФАС России ответы на вышеуказанные запросы от ИП <...>. не поступили.

Таким образом, ИП <...>. не представил никаких доказательств, свидетельствующих об отсутствии в своих действиях признаков нарушения рекламного законодательства, выразившегося в рассылке не желательного SMS-сообщения (рекламы) на абонентский номер гр. <...>. <...> без его предварительного согласия.

На основании изложенного и ответа Пермского филиала ПАО «Ростелеком» Комиссия пришла к выводу, что отправителем (распространителем) вышеуказанного не желательного SMS-сообщения (рекламы) на мобильный номер гр. <...> <...> без его предварительного согласия, содержащее нарушение части 1 статьи

18 Закона о рекламе является физическое лицо - ИП <...>

По данному факту, Ингушским УФАС России в отношении ИП <...> было возбуждено дело № 006/05/18-343/2020 о нарушении законодательства о рекламе.

Определением о возбуждении дела № 006/05/18-343/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. от 16.06.2020 № 2296-КБ), дата рассмотрения дела № 006/05/18-343/2020 назначена на 06.07.2020 года в 15 часов 00 минут, также было истребовано письменное мотивированное обоснование, со ссылкой на конкретные акты и постановления правомерности распространения нежелательного рекламного звонка (рекламы) содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На рассмотрение дела 06.07.2020 года ИП <...> не явился, истребованные документы и сведения представлены не были.

Определением об отложении рассмотрения дела № 006/05/18-343/2020 (исх. от 18.08.2020 № 6189-КБ) Ингушское УФАС России отложило рассмотрение дела на 15.09.2020 года в 15 часов 00 минут.

Срок рассмотрения дела № 006/05/18-343/2020, продленный Ингушским УФАС России определением о продлении срока рассмотрения дела № 006/05/18-343/2020 (исх. от 06.07.2020 № 2556-КБ) истекает 16.09.2020 года, следовательно, отложить рассмотрение дела № 006/05/18-343/2020 в соответствии с пунктом 34 в целях уведомления лиц участвующих в данном деле о времени и месте его рассмотрения, не представляется возможным.

Ингушское УФАС России, со своей стороны, предприняло все действия в соответствии с Правилами в целях уведомления лиц участвующих в данном деле о времени и месте его рассмотрения.

Комиссия Ингушского УФАС в результате рассмотрения дела № 006/05/18-343/2020 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 16.09.2020 (исх. № 6570-КБ) признала ненадлежащей рекламу, распространенную ИП <...> 10.04.2020 в 09 часов 45 минут на абонентский номер заявителя <...> посредством направления SMS-сообщения с номера <...>, осуществленного без согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

В соответствии со статьей 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 10.04.2020.

Письмом Санкт-Петербургского УФАС России № 78/6683/21 от 11.03.2021 ИП Абдулаев М.Б. вызван на 24.03.2021 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

24.03.2021 ИП <...> на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Ходатайств о составлении протокола в свое отсутствие не заявлял.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие ИП <...>

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/7981/21 от 24.03.2021) дело об административном правонарушении № 078/04/14.3-174/2021 назначено к рассмотрению на 31 марта 2021 года в 10 часов 30 минут, в режиме видеоконференцсвязи (далее - ВКС).

31.03.2021 на рассмотрение дела в режиме ВКС № 078/04/14.3-174/2021 ИП <...> не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-174/2021 рассмотрено в отсутствие ИП <...>

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3-174/2021 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-174/2021 обстоятельств отягчающих/смягчающих административную ответственность ИП <...>

не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-174/2021 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ИП <...> от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев 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 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ИП <...> на момент совершения законодательства Российской Федерации о рекламе являлся субъектом малого предпринимательства, что подтверждается выпиской из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ИЭ9965-21-4706667.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Назначить ИП <...> (адрес места нахождения: <...>), административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.

Врио заместителя руководителя <...>
управления

<...>,

(812) 313-04-43