

Индивидуальному предпринимателю

Панкову К.Д.

б-р Кленовый, ,

г. Москва, 115407

....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.3-215/2021

об административном правонарушении

4 июня 2021г.

г. Тула

14 часов

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральное антимонопольной службы по Тульской области , рассмотрев протокол материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-215/2 возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Панкова Кирилла Дмитриевича (ИНН 772579469822; ОГРНИП 319774600535022; отсутствии последнего, уведомленного надлежащим образом (определение отложения и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-215/2021 от 04.05.2021г. (исх. № 2/2337), направленно адресу регистрации индивидуального предпринимателя Панкова К.Д. зака:

корреспонденцией с почтовым идентификатором: 30099159090230, согласной информации, размещенной на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), прибыло в место вручения 9 мая 2021г.), в присутствии представителя индивидуального предпринимателя Панкова К.Д. по доверенности от 11.01.2021г.,

УСТАНОВИЛА:

02.10.2021г. в 16:15 на телефонный номер гр. : +7 910 с номера: +7926166 без предварительного согласия абонента поступил телефонный звонок, в котором Заявителю предлагалось оформить кредитную карту «Халва».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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.

Кроме того, согласно пункту 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012г. № 5 в некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Пленум ВАС РФ «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефона поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно Выписке из реестра российской системы и плана номеров (<https://rossvyaz.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>), оператором телефонного номера +79261668927 является ПАО «МегаФон».

Исходя из информации, представленной ПАО «МегаФон» (вх. № 6499 от 14.10.2020г.), абонентский номер +79261668927 выделен индивидуальному предпринимателю Панкову К.Д.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за вышеуказанное нарушение несет рекламораспространитель, в данном случае индивидуальный предприниматель Панков К.Д.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Панковым К.Д. части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является момент совершения индивидуальным предпринимателем Панковым К.Д. телефонного звонка рекламного характера от 02.10.2020г. в 16:14 на телефонный номер гр. с номера: +79261668927 без предварительного согласия абонента;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

04.06.2021г. в УФАС России по Тульской области поступили письменные пояснения индивидуального предпринимателя Панкова К.Д. по настоящему делу (вх. № 3 исходя из которых он полагал, что согласие абонента на получение рекламного звонка может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (согласно пункту 15 Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»)).

По мнению ФАС России, надлежащим считается такое согласие абонента на получение рекламы, которое содержится в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи.

позволяющее однозначно его (абонента) идентифицировать (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 N 309-КГ17-22298 по делу N А60-63378/2 пункт 1 Письма ФАС России от 11.11.2019г. № ДФ/98054/19 «О надлежках доказательств при выявлении нарушения требований части 1 статьи Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, надлежащего согласия на получение абонентом рекламного звонка от 02.10.2021г. в 16:15 с номера: +79261668927 индивидуальным предпринимателем Панковым К.Д. в материалы настоящего дела не представлено.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Панкова К.Д. к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ предусмотрено, что некоммерческой организацией также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лица осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за совершение административного правонарушения, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначению административного наказания в виде предупреждения 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (№ ИЭ9965-21-4975043 от 01.06.2021г.) индивидуальным предпринимателем Панков К.Д. относился к указанной категории субъектов в период с 10.10.2019г. по 10.08.2020г. На момент вынесения настоящего постановления Управление не располагает сведениями, позволяющими отнести лицо, в отношении которого выносится постановление, к вышеуказанной категории субъектов.

Таким образом, замена административного наказания по настоящему делу в виде административного штрафа на предупреждение в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ невозможна в отношении индивидуального предпринимателя Панков К.Д.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывая характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В своих письменных пояснениях от 04.06.2021г. (вх. № 3167), индивидуальным предпринимателем Панков К.Д. раскаявается в содеянном и ссылается на пункт части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, которым предусмотрено, что раскаяние лица совершившего административное правонарушение, является обстоятельством смягчающим административную ответственность. Указанное обстоятельство учтено.

антимонопольным органом при назначении административного наказания настоящему делу.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в дейст индивидуального предпринимателя Панкова К.Д. при рассмотрении настоящего д не выявлено.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Панкова Кири Дмитриевича** (ИНН 772579469822; ОГРНИП 319774600535022; адрес регистрации Москва, б-р Кленовый, , 115407) **виновным** в совершении административн правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **административного штрафа в разм 4000 (четырёх тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 д со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: УФК по Тульской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

ИНН 7107026090

КПП 710601001

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ТУЛА БАНКА РОССИИ//УФК по Тульской области г. Тула

Номер банковского счета: 40102810445370000059

Номер казначейского счета: 031006430000000016600

БИК: 017003983

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управле

Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **4 июня 2021 года**
нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, а привлеченное к административной ответственности, направляет должностному / вынесшему постановление, **по факсу 359365**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.2 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 4 июня 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 21 июня 2021 года

Срок исполнения постановления – 21 августа 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 21 августа 2021 года