

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-555/2020 об административном правонарушении

16 сентября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-555/2020, 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 05.08.2020 № 058/04/14.3-555/2020 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

протокола об административном правонарушении от 05.08.2020 № 058/04/14.3-555/2020 и материалов дела следует.

В Пензенском УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-302/2020 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее «О рекламе»).

Нарушаемая ИП реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 10 июня 2020 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на совершение события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 настоящего Кодекса.

рассмотрение настоящего дела 16.09.2020 ИП не явился. Все почтовые заявления (с определениями о месте и времени рассмотрения дела № '04/14.3-555/2020), направляемые по адресу ИП, возвращались в Пензенское УФАС России с пометкой: «истек срок хранения».

Пензенское УФАС России предприняло все меры для установления и обеспечения лежащего 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 ЭЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно опирающимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, 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 неправомερных действий третьих лиц или иным образом помимо воли юридического лица).

В свете вышеизложенного, считаю возможным рассмотреть дело в отсутствие ИП рассмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

В отношении совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы признан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-302/2020 следует, что на абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» поступил телефонный звонок с рекламой услуг профилактики пластиковых окон (аудиозаписьложена в материалы дела).

Дата и время поступления сообщения: 18.03.2020 в 15:37. Рекламное сообщение поступило с номера +7(841).

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространенная 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, исполнитель 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.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная адресованная и персонализированная информация, направленная на продвижение рекламируемого объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Счет одновременного информирования большого количества людей рекламой означает ознакомить потребителей с товарами, услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно оценить определенные организации, товары и услуги из всего существующего ассортимента.

Информация о услугах профилактики пластиковых окон, распространяемая посредством использования телефонной связи, подпадает под понятие рекламы, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товару (услуге), способствует его продвижению на рынке.

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

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факса поступило соответствующее рекламное сообщение.

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

В ходе рассмотрения дела установлено, что телефонный номер <...> выделен абоненту Ле на основании договора о предоставлении услуг связи с ПАО «МТС».

Рекламное сообщение поступило с номера +7(841).

Судом установлено, что ответчиком является Филиал АО «Эр-Телеком Холдинг» в городе

зе (оператор) направлен запрос (исх. от 30.03.2020 № 1066-2) о доставлении сведений относительно абонента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое рекламное сообщение.

асно информации, представленной Филиалом Акционерного общества «Эр-эком Холдинг» в городе Пензе (оператор) абонентский номер +7(841)299-10-20 записан за индивидуальным предпринимателем на основании договора доставления услуг связи № от 17.02.2020.

им образом, рекламораспространителем сообщений является ИП .

аси 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано.

им образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при условии получения на это предварительного согласия лица, которому надлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об оказании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого согласия должен рекламораспространитель, а в случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

не представлены доказательства того, что им в процессе телефонных звонков рассматриваемой рекламой было получено согласие абонента мобильного телефона + на получение рекламного сообщения.

материалами дела № 058/05/18-302/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, рассматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский номер <...> без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) получение рекламы.

им образом, реклама услуг профилактики пластиковых окон распространялась посредством использования телефонной связи с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ответственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 13 «О рекламе»).

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

им образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства

детельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя – ИП.

Рекламораспространитель обязан соблюдать требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Судом, учитывая вышеизложенное, Комиссия считает действия ИП по распространению телефонный номер Заявителя по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без его предварительного согласия, нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, рекламопроизводителем и рекламораспространителем влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 18.03.2020.

Наименованием образом, в действиях ИП, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных

ном, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

тью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

сте с тем, 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 2 настоящего Кодекса или для субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи настоящего Кодекса.

силу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение назначается за впервые совершенные административные правонарушения в отсутствие 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.

где рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекался. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, 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 лежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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

обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не
исключены.

статья 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
законом 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 виновным в совершении
административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена
статьей 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.