Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы по делу № 029/04/14.3-36/2024, возбужденному 17.01.2024 в связи совершением административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении индивидуального предпринимателя М,

Адрес: ;

ИНН: ;

ОГРНИП: ,

извещенного надлежащим образом о рассмотрении дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-36/2024,

УСТАНОВИЛ:

15.06.2023 (вх. № 4896-ЭП/23) в адрес Архангельского УФАС России (далее — Управление) из ФАС России поступило заявление К. (далее - Заявитель) о телефонном звонке рекламного характера, поступившего 05.06.2023 в 14:29 на его абонентский номер +7 с номера +7, согласия на получение, которого Заявитель не давал.

В качестве доказательства Заявителем представлена аудиозапись следующего содержания:

«-Алло.

- Здравствуйте. Меня зовут Ольга и я из юридической компании. Мы помогаем гражданам законно освободиться от обязанностей выплачивать долги кредиты, если Вам актуально, наше предложение на один, если нет. Если нет - нажмите ноль и мы Вас больше не побеспокоим».

Согласие на получение рекламного звонка Заявитель не давал, в связи с чем, по его мнению, имеются признаки нарушения требований ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с данными https://zniis.ru телефонный номер +7-981-001-25-13 выделен оператору ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

ПАО «МТС» сообщило, что телефонный номер +7-981-001-25-13 передан в пользование ИП М. (далее - Предприниматель) в рамках договора об оказании услуг связи № 178373876941.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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.

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства

Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с 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.

04.08.2023 в отношении ИП М. возбуждено дело по признакам нарушения требований ч. 1, ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

По итогам рассмотрения дела № 029/05/18-744/2023 принято решение, в котором:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП М., поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

2. Признать ИП М. рекламораспространителем, нарушившим требования ч. 1,

ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ИП М. является рекламораспространителем ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова ИП М. для составления протокола об административном правонарушении в его адрес было направлено Определение № 257/24 от 17.01.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определение № 257/24 от 17.01.2024 ИП М. надлежало явится 15.02.2024 к 10 часам 00 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об

административном правонарушении.

Факт направления Определение № 257/24 от 17.01.2024 по почте подтверждается копией списка № 344 от 24.01.2024 внутренних почтовых отправлений, Архангельского УФАС России, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправлений присвоен номер почтового идентификатора 80095492840209. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Неудачная попытка вручения» 30.01.2024.

Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 "О применении судами некоторых положений раздела I, ч. 1, ГК РФ" с учетом положения п. 2, ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя.

Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Таким образом ИП Мухлынин А.Н. уведомлен о месте и времени составления протокола об административном правонарушении и времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Протокол № 874/24 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-36/2024 был составлен 15.03.2024 в отсутствие Предпринимателя и/или его защитника, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола или его защитника.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического, юрлица или их законных представителей, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

Копия протокола № 874/24 об административном правонарушении по делу об административном правонарушении № 029/04/14.3-36/2024 направлена по адресу регистрации ИП Мухлынин А.Н. заказным письмом (почтовый идентификатор №

80095693973942).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификатором, на момент рассмотрения административного дела (28.02.2024), содержат статус «Неудачная попытка вручения» 21.02.2024.

Определением 257/24 от 17.01.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении, рассмотрение дела № 029/04/14.3-36/2024 было назначено на 28.02.2024 в 10 часов 00 минут.

В связи с не предоставлением пояснений, запрашиваемых документов, а также для наиболее полного и объективного рассмотрения административного дела, Управлением 28.02.2024 было вынесено Определение № 1058/24 об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении, истребовании сведений и назначении времени и места рассмотрения дела.

Факт направления Определение № 1058/24 по почте подтверждается копией Списка № 430 от 29.02.2024 внутренних почтовых отправлений, Архангельского УФАС России, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправлений присвоен номер почтового идентификатора 80106293301957. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Неудачная попытка вручения» 06.03.2024.

Таким образом, Архангельское УФАС России пришло к выводу о надлежащем уведомлении ИП М. о месте и времени рассмотрения настоящего дела, а дело готовым для рассмотрения по существу.

ИП М. будучи надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела, своего защитника не направил, каких-либо ходатайств, объяснений, пояснений не представил, дело рассмотрено в его отсутствие.

Исследовав материалы дела № 029/04/14.3-36/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержится достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

В соответствии со ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленными законом.

Административным правонарушением в соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории РФ.

Объективная сторона правонарушения совершенного ИП М. выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является ИП М.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется следующим: у ИП М. была возможность соблюдения требований предусмотренных ч. 1, ч. 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе» (согласие Заявителя), однако, это требование не было соблюдено при распространении рекламы.

Таким образом, ИП М. совершил административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения ИП М. административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-36/2024, протоколом № 874/24 от 15.02.2024 по делу № 029/04/14.3-36/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Т., в отсутствие представителя Общества.

В соответствии со ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст. 24.5 КоАП РФ не установлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен ст. 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в

соответствии с ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признается тот факт, что ранее ИП М. не привлекался к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение ИП М. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок отношений в сфере рекламы.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере рекламы.

ИП М. не представлены пояснений и доказательств, подтверждающие отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения. Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине ИП М. в совершении вменяемого правонарушения.

Иной правовой подход к установленным действиям ИП М. и его противоправному поведению может породить правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых законодательством о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 5 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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.

Согласно ст. 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 или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, ч. 2 и 3 ст. 19.27, ст. 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, ч. 2 ст. 20.28 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Информация о совершении ИП М. иного административного правонарушения на момент привлечения к административной ответственности, предусмотренной ст. 14.3 КоАП РФ, отсутствует.

Рассматриваемое правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественного ущерба.

Ввиду изложенного, с учетом того, что ИП М. нарушение совершено впервые, руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 14.3, 28.9, 29.9, 29.10, 29.2 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя М. (ИНН: ОГРНИП:) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий

орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановлении по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.