

Индивидуальный предприниматель
Светлаков Е.В.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-962/2023 о назначении административного наказания

13 октября 2023 года г. Владивосток

13 часов 45 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России), рассмотрев 13.10.2023 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-962/2023 в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Светлакова Е.В., в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

02.05.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-166/2023, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-166/2023 Комиссией установлены

следующие обстоятельства.

21.12.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 9748/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон нежелательного аудиозвонка, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

08.12.2022 в 16:39 на мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») поступил рекламный звонок с телефонного номера +74999295421 (оператор связи ПАО «ВымпелКом») следующего содержания:

- «Заявитель: Алло.

+74999295421: Меня зовут Надежда, я представляю интересы компании Ростелеком. Можете говорить, буквально минутку?

Заявитель: Могу.

+74999295421: Дело в том, что совсем недавно в компании Ростелеком полностью обновили оборудование и всем новым абонентам предоставляет бесплатный интернет, современное телевидение и скидки до 50%. А самое главное, вы получаете в подарок онлайн-кинотеатр Wink совершенно бесплатно. И давайте сразу посмотрим, есть ли такая возможность в вашем регионе. Вы в каком городе проживаете?

Заявитель: А вы кому звоните?

+74999295421: Вы знаете, я звоню вам из головного офиса крупнейшего холдинга Ростелеком из Москвы. Работаем мы по всей стране, поэтому я уточняю, вы в каком городе проживаете.

Заявитель: Скажите пожалуйста, откуда у вас номер моего телефона?

+74999295421: К сожалению, я не знаю, откуда берутся номера, у меня автоматически идет вызов. А что касается города, где проживаете?

Заявитель: Скажите пожалуйста, а вам известны мои данные, фамилия, имя, отчество?

+74999295421: Да, слушаю вас.

Заявитель: Алло.

+74999295421: Да, да.

Заявитель: Скажите пожалуйста, имеются ли у вас мои данные, фамилия,

Имя и отчество?

+74999295421: Напомню, меня зовут Надежда, и я представляю Ростелеком. И сейчас мы подготовили выгодные условия по интернету. Сейчас расскажу подробнее, только уточните, в каком городе проживаете?

Заявитель: Скажите пожалуйста, откуда у вас номер моего телефона?

+74999295421: Поняла, до свидания.

Заявитель: До свидания.

«разговор окончен заявителем».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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 пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему телефонному звонку <...> не давал.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 9 ДСП от 26.01.2023) следует, что телефонный номер +74999295421, с которого поступил звонок, принадлежит ИП Светлаков Е.В. на основании договора об оказании услуг связи № RW846 от 10.11.2022.

Определением (исх. от 20.02.2023 № 1065/23) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-166/2023 в отношении ИП Светлаков Е.В. по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе».

28.03.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от ИП Светлаков Е.В. (вх. № 3019-ЭП/23), из которых следует, что предприниматель оказывает на основании заключенных с операторами связи договоров услуги по привлечению внимания неопределенного круга лиц к товарам/услугам заказчиков (услуги связи). Телефонный звонок от 08.12.2022 с номера +74999295421 на номер заявителя <...> совершен в рамках оказания услуг ПАО «Ростелеком» по агентскому договору № 01/25/724/22 от 25.03.2022) В своих письменных пояснениях индивидуальный предприниматель ссылается на п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе».

Изучив имеющиеся материалы настоящего дела, Комиссия отмечает, что согласие, полученное в устной форме посредством аудиозвонка или 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 требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016).

Комиссия признает рассматриваемый рекламный аудиозвонок ненадлежащей рекламой, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В рассматриваемом случае рекламодателем является ИП Светлаков Е.В.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ 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.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 08.12.2022 (дата получения рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 29.08.2023 Приморским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-962/2023 об административном правонарушении (исх. № 6048/23) и направлено ИП Светлаков Е.В. (№ 80102087831631).

29.09.2023 на составление протокола об административном правонарушении ИП Светлаков Е.В. не явился.

Установлено, что 30.08.2023 от ИП Светлаков Е.В. поступило ходатайство о составлении протокола в отсутствие предпринимателя и его представителя (вх. № 8417-ЭП/23).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие ИП Светлаков Е.В.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-962/2023 (исх. от 29.09.2023 № 6877/23) было направлено заказным письмом с простым уведомлением по адресу регистрации ИП Светлаков Е.В. (почтовый идентификатор № 80080489522145).

13.10.2023 на рассмотрение дела № 025/04/14.3-962/2023 ИП Светлаков Е.В. не явился.

Установлено, что 03.10.2023 от ИП Светлаков Е.В. поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие предпринимателя, а так же замене административного наказания в виде штрафа на предупреждение (вх. № 9486-ЭП/23).

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ИП Светлаков Е.В. является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ИП Светлаков Е.В. как рекламраспространителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее ИП Светлаков Е.В. привлекался Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (в течение года, дело № 025/04/14.3-845/2022).

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

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, считаю невозможным заменить на предупреждение административное наказание в виде административного штрафа.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ

Признать должностное лицо - индивидуального предпринимателя Светлаков Е.В. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001800401
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000
Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001
Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитирование платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в надлежащий срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции