

Физическое лицо

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде штрафа

по делу № 032/04/14.3-958/2020 об административном правонарушении

«31» июля 2020г. г. Брянск

Заместитель руководителя управления - начальник отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области, рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный в отношении физического лица в отсутствие лица, уведомленного надлежащим образом

УСТАНОВИЛ:

В Брянское УФАС России поступило заявление должностного лица Адвокатской палаты Брянской области, на электронную почту которого kluchnikov_group@mail.ru 27.03.2020 в 12:16 с электронной почты info@bryansk-ls.ru поступило письмо с предложением услуг по дистанционному режиму работы в системе 1С.

При этом согласие на распространение рекламы отсутствует.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие.

Данная информация в сообщении направлена неопределенному кругу лиц с целью сформировать и поддержать интерес к объекту рекламирования, следовательно, является рекламой.

Ненадлежащей признается реклама, в которой допущены нарушения требований к ее содержанию, времени, месту и способу распространения, установленных законодательством Российской Федерации в силу ст. 2 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-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.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. По утверждению заявителя согласие на рассылку в свой адрес рекламы он не предоставлял.

Поскольку реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Последствия непринятия всех необходимых мер для получения такого согласия, предваряющего отправку сообщений рекламного характера, возлагаются в полном объеме на рекламодателя.

Согласно письму Федеральной антимонопольной службы от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента или адресата на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента или адресата на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Таким образом, антимонопольный орган делает вывод, что в рассматриваемом случае рекламодателем не получено согласие адресата на рассылку рекламы.

Таким образом, рассматриваемое сообщение содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения заявления не установлено, что указанная реклама может распространяться на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы.

Ответственность за нарушение положений ч. 1 ст. 18 в соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии со ст. 3 указанного закона рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из представленных сведений ООО «Центр внедрения» следует, что между обществом и физическим лицом заключен агентский договор от 23.03.2020г. № 3, согласно которому рекламодателем является последний.

Частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (действие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что не соответствует требованиям ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Субъектом административного правонарушения является физическое лицо.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) 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.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных рекламным законодательством норм и заключается в том, что физическое лицо нарушило ч.1 ст.18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как физическое лицо должен был знать и соблюдать рекламное законодательство, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустила нарушение требований действующего рекламного законодательства. У лица имелась возможность для соблюдения рекламного законодательства, однако им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

В силу ч. ч. 1, 3 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 настоящим Кодексом.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав административного правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, невнимательности при выполнении возложенных обязанностей.

Лицо не представило доказательств, свидетельствующих, что совершение правонарушения обусловлено чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля.

Согласно ст. 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.

Вина лица заключается в том, что имея реальную возможность соблюдения требований законодательства о рекламе, он не принял всех необходимых мер по

их выполнению.

Законодательством РФ предусмотрена возможность назначения административного наказания в пределах минимального и максимального размеров санкций с учетом характера совершенного правонарушения, данных о правонарушителе, его материального и финансового положения, а также обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь 38-ФЗ от 13 марта 2006 года «О рекламе», ст. ст. 14.3., 29.9., 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать физическое лицо нарушившим ч.1 ст.14.3 КоАП.

2. Применить к физическому лицу меру ответственности в виде административного штрафа в размере **2000 (двух тысяч) рублей** за распространение рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, с нарушением требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

3. Сумму штрафа надлежит заплатить в соответствующий бюджет в следующем соотношении:.

40 процентов - в федеральный бюджет

60 процентов – в бюджет субъекта Российской Федерации,

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в районный суд.

В соответствии со ст. 31.1. КоАП РФ постановление вступает в законную силу по истечении десятидневного срока с момента получения постановления о наложении штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 32.2. КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Согласно ст. 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим КоАП, влечет наложение административного штрафа

в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа лицу надлежит представить в Брянское УФАС России копии платежных документов.

Заместитель руководителя –

начальник отдела естественных монополий

и рекламы